



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO Y HUMANIDADES

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

“El delito de violación sexual como delito contra la humanidad”

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE:

ABOGADO

AUTOR:

Carlos Eduardo, Chumán Díaz ORCID: 0000-0002-0740-8725

ASESOR:

Dr. Jorge Alberto Vega Aguilar ORCID: 0000-0002-6793-4786

Mg. Javier Andre Murillo Chavez ORCID: 0000-0002-6062-6297

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

Derecho Penal

CHIMBOTE- PERÚ

2021

DEDICATORIA

A Dios, por permitirme estar aquí presente gozando de buena salud para seguir formándome como futuro profesional, mis padres y hermano que lo son todo en mi vida, y están conmigo en los altos y bajos, los considero la base fundamental de mi formación universitaria y el motivo para seguir adelante, a los profesores de esta prestigiosa universidad por apoyarme y corregirme en base a sus experiencias.

El autor.

AGRADECIMIENTO

En primer lugar, agradezco a Dios por brindarme la salud y felicidad en mi diario vivir permitiéndome esforzarme cada día más y estar un paso cada vez más cerca de mis objetivos, a mis padres, los cuales me brindaron todo el apoyo moral y económico educándome en valores y principios los cuales me acompañaran toda la vida. Asimismo, a mi hermano, al ser la razón por la que esfuerzo día a día queriendo ser su ejemplo de superación demostrándole que todo lo que te propones con esfuerzo y entrega lo puedes alcanzar y a la escuela de derecho de esta prestigiosa universidad forjadora de excelentes profesionales por la calidad de sus profesores y las enseñanzas que estos brindan, me ayudaron a incrementar y pulir conocimientos basados en sus experiencias laborales.

Índice de Contenidos

Dedicatoria	ii
Agradecimiento	iii
Resumen	v
Abstract	vi
I. INTRODUCCIÓN.....	7
II. MARCO TEÓRICO:.....	11
III METODOLOGIA.....	19
3.1 Tipo y diseño de investigación.	19
3.2 Categorías y Subcategorías de la Investigación	20
3.3 Escenario de estudio.....	21
3.4 Participantes	21
3.5 Técnicas e instrumentos de recolección de datos.....	21
3.6 Procedimiento	22
3.7 Rigor Científico.....	23
3.8 Método de Análisis de la Información	23
3.9 Aspectos éticos	23
IV. DISCUSIÓN Y RESULTADOS	24
CONCLUSIONES.....	43
RECOMENDACIONES	46
BIBLIOGRAFÍA	47
ANEXOS	55

Resumen

El presente trabajo de investigación versa sobre la incorporación del acto de violación sexual en la modalidad de lesa humanidad en el acápite normativo de delitos contra la humanidad, asimismo, para la obtención de datos se utilizó como técnica el análisis documental y como instrumento la ficha de recolección de datos, y cuenta con un enfoque cualitativo porque no hubo intervención numérica. Se desarrolla en base de los siguientes capítulos; en el capítulo uno se presenta la introducción, en el capítulo dos se explica brevemente el derecho penal internacional, y se conceptualiza al delito de lesa humanidad con sus respectivos elementos y al delito de violación sexual con sus elementos configurativos y se establece las diferencias entre ambos delitos, asimismo, se cita acontecimientos nacionales e internacionales donde a la violación sexual se le considera como delito de lesa humanidad, en el capítulo tres se explica la metodología utilizada para la elaboración de la investigación y en el capítulo cuatro se discute los hallazgos y resultados y se presenta una propuesta de solución a la problemática, asimismo, se establece los supuestos en los cuales el delito de violación sexual puede ingresar en el contexto de un delito de lesa humanidad.

Palabras Clave: Delitos de lesa humanidad, violación sexual, Estatuto de Roma, sistema de incorporación normativo, delitos contra la humanidad.

Abstract

The present research work deals with the incorporation of the act of rape in the form of against humanity in the normative section of crimes against humanity, likewise, to obtain data the documentary analysis was used as a technique and the record sheet as an instrument data collection, and has a qualitative approach because there was no numerical intervention. It is developed based on the following chapters; In chapter one the introduction is presented, in chapter two international criminal law is briefly explained, and the crime against humanity is conceptualized with its respective elements and the crime of rape with its configurative elements, and the differences between the two are established. crimes, likewise, national and international events are cited where rape is considered a crime against humanity, in chapter three the methodology used for the elaboration of the investigation is explained and in chapter four the findings and results are discussed and a proposal for a solution to the problem is presented, as well as the assumptions in which the crime of rape can enter in the context of a crime against humanity.

Keywords: Crimes against humanity, rape, rome statute, normative incorporation system, crimes against humanity

I. INTRODUCCIÓN

Entre 1914 a 1945 el mundo fue testigo de crímenes masivos a consecuencia de las guerras mundiales, estos acontecimientos no solo despertaron el interés internacional para el desarrollo y el cuidado de los derechos humanos, sino también se dejó evidencia de la maldad humana hacia inocentes, múltiples mujeres violadas y sometidas a un trato inhumano, siendo producto del placer sexual de los agresores, y estos a su vez sin ser perseguidos penalmente.

A raíz de ello, la Corte Penal Internacional crea convenios para la erradicación de los ya denominados delitos de lesa humanidad, otorgándoles a los países partes del convenio la facultad de derivar la sanción penal a la autoridad internacional para aquellos sujetos autores de estos delitos, eliminando todo rastro de impunidad penal (Galvis, 2009, p. 7). De este modo, cada delito que se encontrara dentro del contexto de lesa humanidad era sancionado con la costumbre internacional “ius cogens”, facultando a los estados parte a no poner límites a la persecución penal de estos delitos, asegurando así un juzgamiento inmediato o futuro. (Forer y López, 2010, p. 12).

Para tal efecto, en el año 1998 el Perú ratifica el estatuto de Roma (en adelante E.R) convenio vigente aplicable a los delitos de lesa humanidad, siendo a partir de ese año la aplicación de sanciones referidas a dichos delitos, “hacia el futuro” más no “hacia el pasado” (Alcón, 2017, p. 4). Es así que se iniciaron distintos procesos buscando sancionar aquellos delitos, sin embargo, hasta la actualidad muchos de ellos siguen en curso, por ejemplo, el caso Manta y Vilca por violación sexual, proceso seguido en contra de 14 militares peruanos, por actos cometidos desde la época de los 80 y 90 aproximadamente (Dietrich, 2018, p. 59).

Las épocas de los 80 y 90 fueron determinantes para la historia y el desarrollo del país, en esos años el Perú fue epicentro de guerras antsubversivas y terroristas, siendo uno de los precursores el señor Abimael Guzmán Reinoso (líder del partido comunista Sendero Luminoso), sumándose a ello el movimiento revolucionario Tupac Amaru teniendo como líder al señor Víctor Polay Campos, rivales directos del estado peruano, quienes crearon fuerzas antsubversivas para la confrontación de aquellos presuntos terroristas. Es así que, durante los años de conflicto, mujeres

inocentes fueron víctimas de abusos sexuales, ya que eran confundidas con terroristas, otras eran sometidas como botín de guerra para la satisfacción carnal de los militares peruanos, esto recogido de la investigación hecha por la Comisión de la Verdad y Reconciliación (en adelante CVR) creada en el año 2001, la cual estaba destinada a investigar los actos del terrorismo de los años 80 y 90.

Es por esta razón que por medio de la Ley N.º 26926 se incluyen dentro del Código Penal (en adelante CP) los delitos de lesa humanidad denominándolos “delitos contra la humanidad” (1998, p. 1). Por su parte, el E.R en su articulado 7 expresa un listado de delitos globales, y uno de ellos es la “violencia sexual” sub dividida en distintos actos de agresión sexual de gravedad similar encontrándose en ella la violación sexual. Asimismo, con la publicación del Acuerdo plenario N° 9 – 2009, se concluye que, los tratados internacionales al no tener un carácter autoaplicativo, necesitan de una normativa interna que los desarrolle, caso contrario no se podrá ejercer correctamente el ius puniendi estatal.

A pesar de ello, hasta la actualidad en la legislación penal peruana no se ingresa la totalidad de delitos mencionados en el E.R, siendo uno de estos la violencia sexual en el contexto de violación sexual, creando así una incertidumbre normativa al imputar dicho delito, entonces queda evidenciada la necesidad de creación de una regulación normativa para la diferenciación del tipo base de violación sexual con un nuevo tipo agravado.

A manera de ejemplo, imaginemos que al encontrarse el fiscal ante un acto de violación sexual (en contra de un grupo de mujeres), actos realizados por militares peruanos, y al recogerse múltiples declaraciones por parte de las víctimas y, estas a su vez, acusando que se les vulneró el derecho a la libertad sexual, a la integridad física y psicológica y que fueron acciones repetitivas en un campo supuestamente aislado. A lo antecedido, el fiscal en su teoría del caso planteará que nos encontramos frente a un delito de violación sexual, sin embargo, la considera en el contexto de lesa humanidad, pero ¿en qué se basa para asegurar ello? Si se toma como referencia el E.R, la legislación nacional no tiene positivizado la totalidad de delitos que esta prescribe, ¿no se aplica entonces correctamente el principio de legalidad?, no obstante, se le otorga las características propias del delito de lesa humanidad, si es así, cual fue la necesidad de concluir en el acuerdo plenario 9-

2009 la no auto aplicación de los tratados internacionales, es acaso que el legislador peruano considera como un *números apertus* los supuestos de hecho y derecho que pueden diferenciar los actos de violencia sexual con la violación sexual base, una salida a las interrogantes que puedan nacer de ese hecho sería tan solo la regulación de conceptualizaciones claras y con supuestos de derecho que las complementen, generando una normativa nueva aplicable a dicho delito, facilitando el actuar jurisdiccional y cumpliendo con uno de los principios de la pena generando claridad de interpretación jurídica, consiguiendo con ello un correcto sistema de incorporación de derecho internacional.

Luego de explicada la problemática del presente trabajo, la tesis buscará absolver la siguiente interrogante ¿Debería ser regulado el acto de violación sexual como delito contra la humanidad?

El estudio de la problemática del presente trabajo de investigación se justifica debido a que es importante estudiar la posibilidad de adecuar correctamente los delitos de lesa humanidad en el CP. conforme al E.R (como al delito de violación sexual), esto facilitará la actuación por parte de fiscalía especializada en materia penal para imputar el delito, asimismo, facilitará la labor jurisdiccional al momento de sancionar, y apoyará al desarrollo jurídico de la normativa penal nacional, referente a los delitos contra la humanidad.

Por ello se planteó como objetivo principal determinar si la violación sexual en la modalidad de lesa humanidad debe conceptualizarse dentro de la categoría de delitos contra la humanidad y como objetivos específicos, primero, determinar qué es un delito de lesa humanidad, este tiene como subobjetivos el determinar en qué consiste el elemento de ser un ataque sistemático y generalizado para que el hecho sea calificado como un delito de lesa humanidad, determinar en qué consiste el elemento de estar dirigido en contra de una población civil vulnerable para que el hecho sea calificado como un delito de lesa humanidad y determinar en qué consiste el elemento del conocimiento por parte del autor que el acto realizado es producto de un mando político para que el hecho sea calificado como un delito de lesa humanidad, segundo, determinar que es la violación sexual, tercero, determinar si el artículo 7 del Estatuto de Roma es aplicable para determinar que la violación sexual cumpliendo con los elementos de un delito de lesa humanidad

puede calificar como delito contra la humanidad dentro del CP, cuarto, determinar si el Acuerdo Plenario 9 – 2009 es aplicable en cuanto reconoce que los tratados internacionales no tienen un carácter autoaplicativo, quinto, determinar que la emisión de la sentencia en el caso N° 10.970 hecha por la CIDH demuestra que se puede categorizar a la violación sexual como delito de lesa humanidad y determinar que los casos de Manta y vilca corresponden categorizar a la violación sexual como delito de lesa humanidad a efectos de la gravedad de los hechos suscitados

A razón de ello, se tiene como hipótesis que sí debería ser regulado el delito de violación sexual en la modalidad de delito contra la humanidad cuando cumpla con la conceptualización y presupuestos de un delito de lesa humanidad, estos son todos aquellos actos que cumplan con los elementos de un ataque sistemático y generalizado contra una población civil vulnerable y que el autor o autores tengan conocimiento que el acto realizado es parte de un ataque, asimismo, calificar dichos actos con la penalidad que se le atribuye al delito de lesa humanidad la cual es de 30 años y agregar la imprescriptibilidad ante la persecución penal peruana, para así poder integrar un delito de rasgo internacional a nuestra normativa interna, diferenciándola con el tipo base, con el fin de aplicar correctamente el “*ius puniendi*” del Estado y eliminar la impunidad de delitos de relevancia sexual en el contexto de lesa humanidad..

La presente investigación se encuentra dividida en cuatro capítulos, en el capítulo uno se presenta la introducción, en el capítulo dos se explica brevemente el derecho penal internacional, y se conceptualiza al delito de lesa humanidad con sus respectivos elementos y al delito de violación sexual con sus elementos configurativos y se establece las diferencias entre ambos delitos, asimismo, se cita acontecimientos nacionales e internacionales donde a la violación sexual se le considera como delito de lesa humanidad, en el capítulo tres se explica la metodología utilizada para la elaboración de la investigación y en el capítulo cuatro se discute los hallazgos y resultados y se presenta una propuesta de solución a la problemática, asimismo, se establece los supuestos en los cuales el delito de violación sexual puede ingresar en el contexto de un delito de lesa humanidad

II. MARCO TEÓRICO:

En un primer punto trataremos el origen del Derecho penal internacional (en adelante DPI), el cual surge a raíz de los múltiples crímenes internacionales, en donde los países de todo el mundo se unieron y formaron un “muro” de normas que protegen a todas aquellas personas afectadas por un determinado tipo de delitos y, a su vez, se sanciona a nivel global, asimismo, debe su existencia a la sola protección del derecho de las personas, el término internacional le otorga un campo amplio de aplicación jurisdiccional, y al crearse después de la guerra como símbolo de paz busca la perseverancia de la justicia por medio de la autoridad internacional.

En ese sentido, la doctrina representada por Bassiouni indica que el derecho penal internacional nace del interés de los Estados por la paz internacional, buscando unificar derechos e incluirlos en sus normativas internas, amparando al orden jurídico y sancionando toda contravención a éste, asimismo, se encuentra como primera práctica la extradición de criminales que pasaron a ser juzgados por una autoridad internacional (1982, p. 3). En otras palabras, se le puede definir como el listado de leyes cosmopolitas que abrazan bienes jurídicos globales y, por tanto, la sola puesta en peligro trae consigo una sanción correspondiente teniendo como protagonista a un Tribunal internacional.

Asimismo, para entender como la aplicación del DPI llevo a la creación de la Corte Penal Internacional (en adelante CPI) tenemos que retroceder al surgimiento de la denominación de los delitos de lesa humanidad por medio de los tratados internacionales, los cuales tuvieron lugar en San Petersburgo (1915) con la declaración de los países de Francia, Gran Bretaña y Rusia, denominándolos crímenes contra la humanidad y la civilización (González, 2011, p.156). Por su parte Celis alega que a partir del Acuerdo del Tribunal de Núremberg (1945), se reutilizo el término de Lesa humanidad, pues a finales de la segunda guerra mundial se inician amplios procesos hacia determinados sujetos, a los cuales se les imputa el haber cometido actos atroces dentro de un territorio nacional (2016, p. 6). Cabe resaltar que los Estados partes sancionan todos aquellos actos que vayan en contra de la costumbre internacional *ius cogens*, derivandolos a la Corte Internacional y así aplicar el DPI.

A razón de ello, el tratado de Núremberg diversificó a los crímenes internacionales en crímenes de guerra, crímenes de lesa Humanidad y crímenes contra la paz, calificándolos como crímenes graves con relevancia internacional buscando la erradicación y eliminación de la impunidad, a raíz de ello se sumaron diversos tratados: Tratado de la ex Yugoslavia (1991) y el de Ruanda (1994) cuya exposición de motivos fue el procesamiento y posterior sanción de los criminales después de la guerra fría, cuyos actos ingresan en el marco de aquellas denominaciones siguiendo el principio de legalidad *nullum crimen sine lege*.

Esto nos lleva al segundo punto referido a la creación de la CPI la cual tuvo su origen en 1998 por medio del E.R, cuya finalidad y misión fue la de juzgar los crímenes de lesa humanidad, guerra y genocidio, siendo complemento de las legislaciones penales internas de cada país parte en base al principio de complementariedad (Jiménez, 1998, p. 52). En base a ello, se comprende otorgar potestad sancionadora no solo a las Cortes nacionales, sino también a las internacionales, ahora bien, para la ejecución de esta potestad no es fundamental haber ratificado el tratado, ya que también lo pueden ejecutar los países que no lo hicieron previa autorización competencial del país que lo requiere, así, se tiene como ejemplo la primera sentencia internacional denominada caso Lubanga (ICC-01/04-01/06-15) en 2012, declarada como crimen de guerra.

Una vez indicado lo anterior, corresponde ingresar al tercer punto referente a la conceptualización de los delitos de lesa humanidad. En ese sentido, el E.R en su artículo 7 (1998) establece una serie de delitos de hechos diferentes, sin embargo, revisten con las mismas características, estas son: primero, que el acto se cometa como parte de un ataque generalizado o sistemático; segundo, que este ataque se dé en contra de una población civil desprotegida y tercero, que se tenga conocimiento de dicho ataque, cabe agregar a ello, que estos actos no se deben realizar de manera aislada.

Para adecuar de mejor manera dichas características se presenta el siguiente caso. La explosión del avión de Avianca en Colombia (1989), producto de un ataque terrorista del famoso cartel de Medellín, el cual tuvo como resultado más de 100 muertos, dejando a familias desconsoladas exigiendo justicia, sin embargo, la

justicia fue ajena, es por ello que por medio de la fiscalía en el año 2009 este ataque fue elevado a crimen de lesa humanidad.

Ahora bien, de lo presentado se desprenderá a evaluar si ese acto reviste con las características propias de un delito de lesa humanidad.

Primero, se entiende por ataque a todo acto aquel que conlleva violencia ya sea dentro de un concurso de actos hostiles, como sin ellos, así pues, se ejemplifica tal situación a los prisioneros de guerra los cuales al ser capturados ingresan en un estado de indefensión (Forer, 2010, p. 15). Ahora bien, agregando a lo dicho por el autor, este término no solo aplica a una circunstancia de conflicto militar, los cuales pueden ejercer una especie de defensa, sino también, puede estar dirigido ante una población inofensiva.

Segundo, con respecto al termino generalizado o sistemático, Sisma lo conceptualiza como todo ataque que requiere de una gran número de víctimas como resultado de diversos actos o por un solo acto grave que importe un interés jurídico nacional e internacional, simultaneamente, es esencial formar parte de un ataque sistemático, entendiendose este como el ataque que se realiza bajo una política o a un mando pre planeado descartando todo acto aislado (2011, p. 13).

Sin embargo, existe la disyuntiva si el ataque debe ser generalizado o sistemático, la problemática se resuelve en la función otorgada al elemento de política, este elemento diferencia aquellos hechos de denominación común, otorgandoles el título de delitos contra la humanidad, es ahí donde se establece la gran diferencia determinante en cuanto al actuar solitario de un sujeto sin una coordinación previa, y que esto se configura como delito común, así estos se realicen a gran escala, no se les puede calificar como delitos contra la humanidad.

Tercero, de acuerdo al termino población civil, el acto tiene que estar dirigido a esta como tal, esto implica que el delito debe estar dirigido al ciudadano común; a esto, Buenahora y Benjumea refieren que dentro del calificativo civil, se excluye a todos aquellos actos dirigidos contra las fuerzas de oposición dentro de un conflicto armado, no obstante, esto no impide que el militar de la fuerza armada que no se encuentre participando quede excluido, ahora bien, con respecto a población, no es indiferente al anterior concepto ya que el acto sistemático tiene que realizarse

ante un grupo determinado, más no aisladamente, sin embargo, se agrega un término diferente, al hacer referencia a un grupo propio de personas, ya sea por razones de territorio u otras características resaltantes de los integrantes de aquel grupo que tengan en común, asimismo, la calificación cualquier persona determina que las víctimas pueden pertenecer a la misma nacionalidad que sus agresores o no (2009, p. 24).

Cuarto, cabe resaltar el conocimiento por parte del autor que el acto realizado pertenece a un ataque que es producto de un ataque previo, ya que todas las características antes mencionadas importan una secuencia copulativa, esto quiere decir que a la falta de una no se le puede considerar al acto cometido como de lesa humanidad, por ende, de acuerdo a Neyra se deberá acreditar el conocimiento por parte del autor que el acto realizado se encuentra dentro del contexto de un ataque sistemático y generalizado (2012, p. 82). Como se ha afirmado, una vez ubicadas estas características en un delito, se le podrá atribuir la denominación de lesa humanidad, así, se infiere la manera o forma de ejecución del ataque, la cantidad de personas perjudicadas por aquel ataque y, asimismo, las causas por las que se produjo.

En suma a lo explicado, se cumple la finalidad de hacer daño, de causar caos, de imponer supremacía, se obtuvo muchas pérdidas, el acto se llevó a cabo mediante un plan previo, este estuvo dirigido en contra de una población civil indefensa, y a su vez los autores eran conscientes de la magnitud y las consecuencias que sus actos conllevarían, y aunque en términos fácticos no pertenecían a un mando político, la intención si se relacionaba a ello, al querer sembrar un terror político para cumplir fines particulares. En términos simples, estoy de acuerdo con elevar aquel acto a un delito de lesa humanidad.

Paralelamente a la ratificación del E.R, nuestro país por medio de la Ley N° 26926 en el año 1998, introduce a la legislación penal los delitos contra la humanidad, abarcando a la fecha solo 5 de los 11 delitos contemplados en el artículo 7 del E.R, estos son: el genocidio, la desaparición forzada, la tortura, la discriminación, posteriormente por medio de la Ley N° 27636 se incluye el delito de manipulación genética.

A continuación a lo ya precedido, corresponde ingresar al cuarto punto referente a la conceptualización de la violación sexual. Ante ello, Mujica expresa que la violación sexual deriva de la violencia sexual, entendiéndose esta como todo acto contrario a la libertad e integridad de la persona utilizando mecanismos como: la insinuación, acercamientos, provocaciones, entre otros, con el fin de tener un contacto sexual con la víctima (2011, p. 17). No obstante, estos actos pueden ocurrir en cualquier circunstancia, pueden realizarse durante la vida diaria, en un ambiente de guerra, bajo un conflicto político, dejando posibilidades abiertas.

Es necesario mencionar, que para la codificación nacional importa para su consumación de acuerdo a la teoría del *iter criminis* el uso obligatorio de la fuerza, la falta de consentimiento y la penetración, así pues, el artículo 170 del CP expresa que;

El sujeto que realice actos de naturaleza sexual, entendiéndose esta como cualquier acto destinado a la penetración ya sea con el uso de un objeto u miembro del agente con la intención de generarse un morbo y que esto se lleve sin consentimiento de la víctima e incluso con el uso de la fuerza o sustancias que faciliten dicho acto, será sancionado con una pena de 14 a 20 años (1991).

El E.R la define como una serie de determinadas conductas las cuales se dan en circunstancias que afecten la integridad sexual de las víctimas, conllevando a la invasión del cuerpo teniendo como fin la penetración, por lo más mínima que sea, solo requiere de la introducción de cualquier objeto análogo o parte del cuerpo humano perteneciente al sujeto agente o del sujeto pasivo, y además requiere de la negación para conceder el acceso carnal por otro sujeto, así como también el ejercer fuerza u otro medio alternativo aprovechándose de la incapacidad o indefensión de esa o esas personas dentro del entorno en el que se encuentran (1998, p. 3).

Asimismo, para desarrollar cada uno de los elementos de consumación de la violación sexual, se presenta el siguiente caso:

“Caso de la ropa interior roja”, en enero del año 2019 Juan estuvo libando licor con María, hasta llegar a un punto en que ella ya no quería continuar, pese a ello, el

insistió y le ofreció una última copa de licor, la cuál hizo que la agraviada pierda el conocimiento, a consecuencia de ello, Juan aprovecha dicho estado y comete el delito de violación sexual, al día siguiente María se da cuenta que fue violada y con apoyo de su madre denuncian a Juan, con los exámenes médicos correspondientes, más la declaración de la víctima se logró determinar que efectivamente, Juan fue el autor directo de la comisión del delito de violación sexual.

Primero, para Mujica el uso de la fuerza consiste en generar intimidación por medio de violencia, ejerciendo autoridad y superioridad por su propia condición, sin embargo no es fundamental su presencia para la consumación del tipo penal (2011, p. 31).

Segundo, de acuerdo a Estrich la falta de consentimiento es la negación o el silencio por parte de la víctima, si bien es cierto cada persona es libre de elegir con quién relacionarse sexualmente, es por ello que a la ausencia de esta se vulnera la libertad sexual, a su vez, es debatido la resistencia como forma de negar el consentimiento, concluyendo que se puede dar de ambas formas (2010, p. 73).

Tercero, por último se encuentra la penetración, que si bien es cierto, anteriormente se creía que era tan solo la introducción del pene a la vagina , sin embargo actualmente se expandió a diferentes metodos de penetración vaginal, anal o bucal. Es así, que Ramírez agrega que no solo este acto de penetración se da de hombre a mujer sino los generos son variables, siendo este el factor determinante de diferenciación de la violación sexual con otros delitos de relevancia similar (2007, p. 6).

Con respecto al caso anteriormente planteado, si bien es cierto no se cumple los 3 requisitos, pero de acuerdo a la doctrina, para la consumación del delito no es necesario su concurrencia copulativa, ya que esta varía de acuerdo a las circunstancias; por ejemplo, en el caso se evidencia la falta de uso de fuerza por obvias razones (estado de inciencia por parte de la víctima), por ende no podrá ejercer resistencia, de igual manera con el consentimiento, sin embargo, hubo penetración y se consumo el delito, este es el elemento que diferencia al delito de violación sexual de otros delitos de relevancia sexual, como por ejemplo los actos libidinosos.

Ahora bien, dicha conducta tiene que ser considerada grave para enmarcarse dentro de la calificación de lesa humanidad. Es así, que ingresamos al quinto punto del cual se desprende la siguiente interrogante ¿Qué casos internacionales encontramos que nos motivan a pensar que el delito de violación sexual puede enmarcarse dentro del contexto de lesa humanidad?

En Guatemala se presentaron casos referentes a la violencia sexual por parte de individuos pertenecientes a las fuerzas policiales guatemaltecas, es así, que Brocate y Ríos alegan que los hechos ocurridos en Guatemala tuvieron como objetivo la eliminación de las fuerzas revolucionarias, hecho sucedido entre los años de 1982 y 1988 aproximadamente en el valle del Polochic, en donde se conformó el destacamento de Sepur Zarco, una base militar destinada hacer frente a la lucha contrainsurgente, sin embargo, el levantamiento de este grupo militar llevó a la eliminación de múltiples líderes comunitarios, y como consecuencia de ello, las mujeres de estos revolucionarios pasaron al poderío arbitrario de las fuerzas policiales con el fin de ser objeto de prácticas sexuales como por ejemplo la violación sexual (2017, p.88).

De lo anterior, de acuerdo a la sentencia guatemalteca Sepur Zarco (2016), las mujeres eran explotadas laboral y sexualmente para satisfacer necesidades caprichosas de policías, esto se obtuvo mediante los múltiples testimonios de las víctimas, es así, que se concluyó que los actos de violencia sexual suscitados en Sepur Zarco forman parte de un ataque sistemático y generalizado hacia una población vulnerable y con conocimiento de ello, es por esto que se le sentencia a los militares por delito de violencia sexual en el contexto de delito de lesa humanidad.

De modo idéntico, en la República del Congo en el año 2002 aproximadamente, en la zona de Ituri un grupo militar liderado por German Katanga atacó a múltiples pobladores de esa zona, producto de conflictos internos por motivos de raza y etnia, al respecto, Camargo expresa que las mujeres que ocultaron su cultura eran esclavizadas y sometidas a violaciones sexuales por parte de los militares, los cuales asesinaron a los hombres y a las mujeres las encerraban en cárceles de las bases militares, donde eran concurrentemente violadas, como consecuencia de ello, se le otorgaba el título de esposa ante el hombre que la capturó, la fiscalía

determino aquellos hechos como actos de lesa humanidad y de guerra, e informo de ello a la CPI, la cual concluyó que aquellos actos se encontraban dentro de un carácter generalizado y sistemático, determinando así que con ello sea suficiente para darle el contexto de lesa humanidad (2011,p. 40). Ello llevo una vez más por parte de la propia CPI a conceptualizar cada uno de las características de la lesa humanidad y poder ser aplicada como vinculante por los Estados partes del E.R, además de considerar que la violación sexual no es solo un acto de agresión sexual, sino también, se complementa a una especie de tortura.

Por otra parte, en Argentina entre los años 1973 y 1986 producto del terrorismo de Estado, se suscitaron múltiples violaciones y otros actos de similares características, en referencia a ello, Robledo señala que al individualizar a los autores y judicializar los hechos ocurridos se buscó sentenciar los actos como tortura en el contexto de lesa humanidad, sin embargo, esto desató que varias mujeres salgan a protestar a las calles solicitando que la autoridad argentina reconozca que en aquellas épocas se vulneró la libertad e integridad sexual de inocentes, es así, que con ayuda de la Defensoría de Mujeres en Argentina y luego de múltiples años de lucha por hacer justicia y exigir el derecho a la verdad se logró sancionar a los autores por actos de violación sexual en el contexto de lesa humanidad. Ante ello se encuentra como ejemplo el caso de “Americo Barcos” (2012) el cual fue la primera sentencia de violación sexual en el contexto de lesa humanidad en Argentina, sentenciado a 11 años de prisión efectiva.

Complementando a lo anterior, se encuentra el caso “Bueno Alves vs Argentina” (2007), un caso referente a tortura, sin embargo, cabe resaltar que para la CPI la violación sexual es un acto de tortura, por tanto, se constituyen con elementos identicos, los cuales son: debe ser un acto totalmente intencional, debe causar daños severos tanto emocionales como físicos, y a la vez debe seguir un fin.

Sobre esa base, para Balardini es indispensable debatir la necesidad de incorporar a la violación sexual como un delito de lesa humanidad en el CP argentino, ignorando los antecedentes discriminatorios judiciales y amparandose en hechos ciertos y declaraciones de víctimas, al evidenciarse en aquellos casos el concepto generalizado producto de un ataque a una población vulnerable con daños irrefutables (2011, p. 2). Es evidente, que para encuadrar cada acto postulante a

un delito de lesa humanidad es necesario separar las características propias del mismo e integrarlas a las circunstancias dadas, a su vez, es importante medir la magnitud del daño causado y utilizar todo precedente internacional para evitar la impunidad penal.

Dentro de ese orden de ideas, Cristiany relata que en Ecuador entre los años de 1984 y 1988, una gran parte de la población ecuatoriana en distintos puntos sectoriales manifestaron por medio de testimonios, que fueron víctimas de violencia sexual, asimismo, no se actuaba puniblemente de acuerdo al autor, ya que existía dificultad de reconocimiento hacia los delitos de violación sexual, sin embargo, con apoyo de la CVR en Bolivia, se aprobó como un mecanismo de fortalecimiento a la legislación penal con el agregado de delitos de lesa humanidad incluyendo dentro de estos a la violación sexual (2015, p. 44). Cabe citar el artículo 80 y 81 de la Constitución Política de Ecuador (2000), el cual expresa claramente la definición de un delito de lesa humanidad, así como también su alcance a delitos que hasta antes de su ratificación no se encontraban previstos como delitos internacionales, complementando dicha normativa el artículo 89 del Código Orgánico Integral Penal de Ecuador.

En suma, todos los casos presentados tienen un común denominador, y este es, que todos cumplen con las características de un delito de lesa humanidad, en todos los casos existe un interés ilegítimo de causar daño, esto quedó evidenciado con las declaraciones de las víctimas y testigos, así pues, algunos países agregaron la violación sexual como delito de lesa humanidad dentro de su legislación, para hacer frente a las demandas de la población por sancionar aquellos actos.

III METODOLOGIA

3.1 Tipo y diseño de investigación.

Tipo de Investigación

La presente investigación tiene un enfoque cualitativo porque se llevó a cabo técnicas de recolección de datos sin intervención numérica, asimismo propone conocer y ampliar conocimientos teóricos referentes a la línea de investigación, siendo un tipo aplicativo y descriptivo porque se sirve de conocimientos anteriores

para su desarrollo y describe un acontecimiento a partir de la información recolectada para resolver la problemática planteada (Arias, 2012, p. 24), con un carácter retrospectivo, se justifica como una investigación de análisis interpretativo de los participantes del instrumento,

Diseño de Investigación

Se considera no experimental descriptivo porque se observó la problemática para poder recabar información sin la manipulación de las categorías de estudio y consta de un modelo transversal y porque se centra en la problemática de las categorías, en formular preguntas para un posterior desarrollo. (Niño, 2011, p. 53)

3.2 Categorías y Subcategorías de la Investigación

Entiendase estas, como la forma de clasificación de la información obtenida (Romero, 2005, p. 1).

A. Categoría 1: Delito de Violación Sexual: positivizado como un delito de carácter inmediato y de consumación que requiere de determinados actos de carácter sexual para su configuración.

Subcategoría A1: “Características del delito de violación sexual”, entendiéndose por estas a la falta de consentimiento y la incitación u obligación por parte del sujeto agente ante la víctima.

Falta de consentimiento: ausencia de la manifestación de voluntad permisiva para la realización de actos sexuales.

Incitación u obligación por parte del sujeto agente ante la víctima: la actuación para la comisión del tipo penal se tiene que llevar a cabo ante la negación manifestada de la víctima.

Subcategoría A2: “Regulación como un tipo penal común”: Nuestra legislación expresa que cualquier persona puede cometer el citado delito, y no requiere de una condición especial e incluso con los agravantes tipificados en los artículos subsecuentes al 170 del CP.

B. Categoría 2: “Delito contra la Humanidad”: positivizados como delitos de interés internacional por la justificación de que los actos cometidos van en contra del ciudadano cosmopolita, esto derivado de los Tratados Internacionales.

Subcategoría B1: “Características de los delitos Contra la Humanidad”: de acuerdo al artículo 7 del E.R expresa que estos delitos requieren de un ataque de carácter generalizado, sistemático, en contra de una población vulnerable y con conocimiento de ello.

Generalizado: requiere de un gran número de víctimas resultantes de actos graves.

Sistemático: se realiza bajo una política o un mando pre planeado.

Contra una Población Civil: debe estar dirigido contra el ciudadano desprotegido.

Conocimiento del delito: el sujeto agente debe conocer que el acto realizado es producto de un ataque.

Subcategoría B2: “Regulación de la violación sexual en el contexto de delito contra la humanidad”: los actos configurativos del tipo tienen que cumplir con las características de los delitos contra la humanidad para ser considerados como tal y así diferenciarse del tipo base.

3.3 Escenario de estudio

El escenario materia de estudio de la presente investigación se centra en el análisis e interpretación teórico jurídico de diversos estudios doctrinarios, como criterios jurisprudenciales a nivel nacional e internacional.

3.4 Participantes

Debido a la naturaleza de la investigación, se tuvo como participantes a los libros jurídicos penales, artículos de revista, tesis, tratados internacionales y jurisprudencia nacional e internacional, siendo estas las fuentes de donde se obtuvo la información.

3.5 Técnicas e instrumentos de recolección de datos

Para la recolección de datos es necesario de un conjunto de procedimientos, técnicas que ayuden a la obtención del objetivo de la investigación, asimismo el instrumento apoyará en gran medida a la ampliación de la fundamentación. (Aranda y Gomes, 2009, p. 275)

A. Técnica de Recolección de datos:

La técnica acogida para la presente investigación es el análisis documental, definida como una operación de recolección tomando como base la información documental ya plasmada y someterla a análisis con el fin de obtener nuevos alcances y respuestas a interrogantes surgidas del análisis previo.

B. Instrumento:

Asimismo, el instrumento que se aplicará será la Ficha de Registro de Datos, el cual abarcará la información recolectada de investigaciones anteriores para resumir lo esencial con el fin de ser mas preciso en la información obtenida.

3.6 Procedimiento

La investigación se inicio con la identificación de un problema de una realidad jurídica insuficiente ante una población necesitada de esta, enfocandonos en diversos ámbitos doctrinarios tanto nacionales como internacionales, asimismo se procedió a la elaboración de antecedentes y el marco teórico, creando asi las categorías, siendo estas; la primera: La violación sexual, con sus dos subcategorías: características del delito de violación sexual y la regulación como un tipo penal común y la segunda es: delito contra la Humanidad y sus dos subcategorías: características de los delitos Contra la Humanidad y la regulación de la violación sexual en el contexto de delito contra la humanidad.

Asimismo, la metodología que se utilizó para la recolección de información son los siguientes: la técnica es el análisis documental y el instrumento; la ficha de registro de datos, con el fin de organizar la información obtenida desarrollando fundamentos precisos ante la problemática planteada, generando así una investigación más completa.

3.7 Rigor Científico

Tiene por función probar la calidad de la investigación, asimismo determinar la ética y el compromiso del investigador (Arias y Giraldo, 2011, p. 2).

La presente investigación cumple con los requisitos de rigor para su confiabilidad, por ser de un método cualitativo es necesario llevar a cabo un análisis profundo respecto a la problemática investigada, tanto en dependencia como en credibilidad, ya que se cita autores de renombre tanto nacional como internacional para el desarrollo cuya transcendencia y reconocimiento es innegable, asimismo con respecto a la confirmabilidad, se realizó un análisis neutro tomando en consideración los altos y bajos del objeto de investigación y además apoyar con la transferibilidad al aportar con las conclusiones a futuros trabajos.

3.8 Método de Análisis de la Información

Para un correcto análisis de investigación, es necesario otorgar una estructura a la información recolectada en base a lo ya investigado, y a la conclusión a la que se llegó, siendo esta de manera gráfica, documental o audiovisual (Hernández, Fernández y Baptista, 2014, p. 418).

Asimismo, el método del presente trabajo de investigación es cualitativo, y lo que se busca es una profundidad en el alcance teórico, fundamentada en la experiencia investigadora de los dogmáticos penales tomados como referencia para la investigación, enfocando el análisis y la interpretación socio jurídica a la información nacional e internacional. Aparece como un enfoque naturalista sin manipulación de variables e interpretativa porque de acuerdo a ello se intenta entender los fenómenos y criterios al momento de la aplicación de la entrevista.

3.9 Aspectos éticos

El presente trabajo de investigación fue desarrollado con base en los productos observables que la Casa Superior De Estudios ha proporcionado, en donde se tuvo en cuenta la veracidad y buena fe de los resultados obtenidos; contando con una responsabilidad social, jurídica y ética, respetando y aplicando lo aprendido en las aulas, sobre la propiedad intelectual (derecho de autor e inventor), lo que quiere

decir que se a recopilando la información necesaria de distintos medios y autores , y de acuerdo con los objetivos planteados, citando las fuentes que sirvieron de base y apoyo para el desarrollo de la presente investigación, para no incurrir en sanción alguna, y finalmente respetando el medio ambiente y la sociedad en el cual nos desenvolvemos y vivimos para preservar una convivencia fundada en un ambiente de paz y tranquilidad considerando que nuestro país es un estado democrático fundado en un bien común dispuesto a escuchar , ver la realidad y velar por nuestros derechos (Gonzáles, 2002, p. 11)

IV. DISCUSIÓN Y RESULTADOS

Ahora corresponde ingresar al cuarto capítulo del presente trabajo de investigación teniendo en cuenta los objetivos específicos planteados, los cuales han sido abordados durante el desarrollo de la investigación.

4.1 Aplicación del Acuerdo Plenario 9 – 2009 respecto a los tratados internacionales

Es necesario hacer incapie en el antecedente legislativo N° 26926, mediante el cuál se dio ingreso a la normativa penal nacional los delitos denominados “Contra la humanidad”, siendo este acto formativo de normas un hecho previo a la ratificación del E.R (el cuál incluye el listado de crímenes de lesa humanidad y de guerra) regulando ciertos delitos reconocidos por el Legislador nacional como especiales, es así, que a la ratificación del E.R no se pudo hasta la fecha incluir adecuadamente el catálogo de delitos mencionados en el artículo 7 del citado estatuto.

La falta de esclarecimiento y precisión de conceptos jurídicos aplicables a la normativa interna por parte del legislador nacional en amparo de la normativa internaconal, llevo al debate jurídico y realización de un acuerdo por miembros de la Corte Suprema de la República, desarrollando así el Acuerdo Plenario 9 – 2009.

Ahora bien, es conveniente analizar los motivos que llevaron a la Corte Suprema a determinar la no autoaplicación de los tratados internacionales en conformidad al hecho materia de controversia en aquella época. Si bien es cierto, el debate tuvo su núcleo en el delito de desaparición forzada como delito de lesa humanidad desarrollando particularmente las bases de imputación como tal, y para ello la Corte

aclara que los tratados internacionales no pueden tener una aplicación directa en la legislación nacional por cuanto, necesitan de una regulación interna que la desarrolle y así cumplir con el sistema de incorporación de derecho transnacional.

Siguiendo el orden de ideas, existen 2 pensamientos dogmáticos en cuanto aceptan la autoaplicación de los tratados internacionales y los que rechazan tal pensamiento, si apelamos a un ejemplo, es el caso de Alemania, como lo hace notar Ambos (2005) expresando que la legislación alemana abordó la “Ley de cooperación alemana” con el fin de ejercer un trabajo conjunto con la CPI para la sanción de delitos de E.R (p. 17), en otras palabras se reguló una normativa especial aparte de la ya existente en materia penal para la persecución penal de delitos de lesa humanidad y la lucha contra la impunidad.

Asimismo, para Sotomayor & Tamayo (2017) lo que importa al derecho penal es la persecución como tal de los delitos, velando por la seguridad jurídica de sus protegidos abrazando todo bien jurídico afectado por el incumplimiento de una normativa penal, sin embargo, esta se encuentra condicionada a los principios procesales siendo uno de ellos el principio de legalidad, es así, que al encontrarse frente a un tratado internacional que regula la normativa penal, este se dirige al Estado con el fin de ser integrado en la norma penal nacional eliminando la impunidad de delitos y penalizando conductas particulares que estos refieran como por ejemplo el genocidio (2017, p. 24).

Volviendo a la legislación nacional, el ordenamiento jurídico nacional abraza la tradición principista, por tanto, corresponde respetar la correcta aplicación de los principios sustanciales del derecho penal, como por ejemplo, el principio de legalidad. A su vez, se rige por el principio *aut dedere aut iudicare*, el cuál refiere a la lucha contra la impunidad en casos de delitos internacionales, en otras palabras de Orihuela el citado principio tiene como finalidad el garantizar un seguimiento penal por parte del Estado de aquellos actos que responden a un crimen internacional en amparo a los tratados internacionales mediante la prevención y futura sanción de los correspondientes delitos internacionales (2016, p. 1).

Si bien es cierto, la funcionabilidad de los tratados internacionales al ser ratificados e integrados por un Estado corresponden un interés jurídico tanto por parte del

legislador, como por parte de la comunidad jurídica, al equiparar los tratados internacionales a la constitución política (en base a la pirámide de Kelsen) estos pueden condicionar normas, reformandolas tanto de manera parcial como total, de igual forma, pueden ampliar el alcance de normativas consideradas base dentro de una legislación nacional, como es el caso de los delitos contra la humanidad.

Ahora bien, dentro del A.P se consideró que siempre y cuando los tratados internacionales tengan un carácter incriminatorio será exigible un tratamiento normativo especial con el fin de determinar el elemento contextual para una correcta imputación objetiva, y si nos remitimos al artículo 319 del CP, encontraremos 5 delitos que son reconocidos por la CPI como delitos de lesa humanidad, entonces, al existir el elemento contextual en el artículo 319 es válido solicitar la integración de los demás delitos mencionados por el E.R.

Cada país cuenta con un sistema de incorporación normativo diferente, aunque en el nuestro no se encuentre regulado los delitos de lesa humanidad a cabalidad, esto no quiere decir que no se pueda sancionar, en la opinión del Ministerio de Justicia y Derechos Humanos (2013) es necesaria una implementación del E.R asumiendo la necesidad de cooperar con la CPI (p. 1), si bien es cierto, la forma de implementación lo marca el derecho interno, y la nuestra es sistemática, es así, que se puede abordar un sistema de incorporación vía modificación como es el caso de Alemania.

Debe señalarse, que hemos tenido intentos de implementación del E.R, cabe citar al proyecto de Ley N° 14659 – 2005 – CR y el proyecto de ley N° 349 – 2013 – CR, los cuáles pretendieron respetar la finalidad del estatuto, adecuando las particularidades del derecho común al internacional, siendo aplicable el principio de complementariedad teniendo como visión el juzgamiento de delitos internacionales por parte de la CPI en trabajo conjunto con el Estado peruano sancionando no a nombre particular, sino a nombre de todas las naciones.

Cabe precisar que, la Corte Suprema en el citado estatuto supone que de ningún modo la integración de la normativa internacional puede disociar los tipos legales nacionales, por tal motivo, le correspondería al propio legislador penal regular íntegramente en base a los principios de legalidad e integración las exigencias

internacionales, y si dirigimos esta conceptualización a la tipología de los delitos contra la humanidad (art. 319 C.P), entonces esta demás reundar que este apartado merece un tratamiento normativo adecuado en base al artículo 7 del E.R

4.2 La violación sexual como delito de lesa humanidad y el Estatuto de Roma

Como se preciso anteriormente, el E.R establece una serie de delitos considerados por la autoridad internacional como graves, estos a su vez, revisten de elementos que los caracterizan y diferencian del resto de delitos comunes, otorgándoles una legislación especial para ser perseguidos y sancionados por estar dirigidos al ciudadano cosmopolita, ahora bien, cada uno de los delitos mencionados en el artículo 7 del E.R contienen hechos diferentes con un tratamiento penal determinado, sin embargo, para su reconocimiento como delitos de lesa humanidad sustancialmente necesitan cumplir con ciertas características mencionadas por la autoridad internacional, estas son: primero, que el acto llevado a cabo sea producto de un ataque generalizado o sistemático, segundo, que el ataque esté dirigido contra una población civil vulnerable y tercero, que se tenga conocimiento que el ataque se realizó bajo un mando político.

Sin embargo, la disyuntiva surge al momento de aplicar la categorización de este tipo de delitos internacionales a una tipología penal común y así hacer efectiva la persecución penal de acuerdo a los principios *aut dedere aut iudicare* y legalidad.

Cabe mencionar, que el artículo 319 del CP desarrolla el elemento contextual de los delitos de lesa humanidad, por tanto, este no es ajeno al catálogo de delitos del artículo 7 del E.R y tampoco es ajeno a los diversos tratados internacionales ratificados por el Perú en amparo a la protección de los derechos humanos, garantizando por parte del Estado la protección y sanción ante toda vulneración del bien jurídico tutelado por este.

Hasta la fecha, en concordancia con el punto anterior no se ha incorporado correctamente en la legislación nacional los delitos internacionales, sin embargo, esto no quiere decir que los no positivizados en el texto penal no se puedan sancionar, ya que, dichos delitos revisten de un carácter declarativo más no constitutivo, es decir, que estos no se crearon con la ratificación del Estatuto haciendo flexible su acogimiento para la imputación penal.

Asimismo, es cierto que muchos Estados con el aval de que no han desarrollado el estatuto, sus ciudadanos son sancionados o procesados con delitos comunes por ejemplo el procesamiento del ex presidente Morales Bermúdez, en cuanto el fiscal adecua los hechos al delito de secuestro por hechos suscitados en el año 1978, no obstante, se hace notar que este no puede ser considerado como delito de lesa humanidad, primero, porque no se encuentra regulado por el artículo 7 del E.R y, segundo, porque no cumple con la adecuación objetiva de los hechos, razón por la cual llevo al fiscal a retrotraer nueva imputación como delito de exterminio (estipulado en el artículo 7 del E.R) para que sea tratado como delito de lesa humanidad y revista de sus efectos como la imprescriptibilidad.

Por una parte, la búsqueda apresurada de la punibilidad lleva a la mala ejecución de las normas internacionales, en razón a que, el artículo 7 del estatuto es claro al precisar los elementos de los delitos de lesa humanidad considerándolos como graves violaciones a los derechos humanos.

Aclarado ello, los delitos sexuales son reconocidos como graves a nivel internacional pudiendo encontrar fácilmente casos sobre abusos sexuales repartidos a nivel mundial, sin embargo, la violación sexual corresponde a una especie de violencia sexual, citando a la Convención Interamericana para prevenir, sancionar y erradicar la violencia contra a mujer (1994) la cual expresa que se entenderá por violencia contra la mujer toda conducta enfocada primordialmente en el género como tal, que traiga consigo repercusiones y consecuencias tanto el ámbito físico, psicológico y sexual, asimismo, los hechos que repercutan de estas acciones se pueden dar tanto en un espacio público como privado (art.1, p. 1).

Siguiendo esa secuencia, la CPI no hace una distinción en el término género, pueda ser hombre o mujer lo que corresponde analizar es la implementación de los elementos de los delitos de lesa humanidad al tipo penal de violación sexual, y para ello agrego el siguiente ejemplo de declaraciones de víctimas de violación sexual tomando como base el conflicto armado interno peruano:

Declaración de “LA”:

Se le denomina estas letras por las iniciales del nombre, de acuerdo a su declaración ella salió en busca de su hermana quién fue llevada por miembros de Sendero Luminoso, en su recorrido llegó a una base militar preguntando por su hermana, a lo que, los integrantes del ejército peruano le mostraron miembros decapitados de senderistas y posteriormente la desvistieron y violaron, amenazándola con quitarle la vida si volvía. Sin embargo, la preocupación, y la impotencia la llevo a seguir buscando chocando con otra base militar, donde los hechos fueron repetitivos, incluso se involucró un oficial del ejército quién se ofreció a ayudar, sin embargo, éste también se aprovechó de su inocencia y la violó, y como producto de aquellos actos repetitivos quedó embarazada (JuSticia, 2008, p. 26).

En la opinión de Nakazaki, la búsqueda de la verdad a través de la investigación se manifiesta mediante el esclarecimiento de los hechos juzgando o castigando a los responsables oportunamente (2017).

En atención al ejemplo citado, para determinar la adecuación de la violación sexual como delito de lesa humanidad se debe fragmentar los hechos, por consiguiente, primero se debe esclarecer en virtud del artículo 7 el contexto del significado generalizado y sistemático, como se detalló en el segundo capítulo de la presente investigación, lo generalizado importa una cantidad de víctimas, sin embargo esta se flexibiliza de acuerdo a las circunstancias y gravedad de los hechos, enfocándonos en la cantidad de soldados que cometieron el acto, el cargo que ocupaban, la sistematicidad de los integrantes al actuar con un fin particular, además, resalta el hecho que se encontraban en aquella base cumpliendo una función política dada por una organización.

Segundo, a juicio de Gil todo aquel que no participe del conflicto armado ni oponga resistencia con una participación activa será considerado civil (2012, p. 42), entonces, en el ejemplo planteado “LA” ingresara en la condición de civil, por tanto, se cumple el segundo elemento.

Tercero, para identificar si el actor tuvo conocimiento que se encontraba en un marco de ataque, se debe analizar el territorio en el que ocurrieron los hechos, el cuál era zona peligrosa, es por esta razón el levantamiento de bases cuya finalidad

fue la salvaguarda de los civiles y la lucha contra la subversión, aquellos militares tenían conocimiento de ello, sabían que ante cualquier eventualidad pasaban al ataque, sin embargo, se alejaron de sus funciones protectoras y aprovecharon de su cargo para violentar sexualmente a inocentes.

Es necesario que el Ministerio Público identifique este elemento contextual del tipo penal de lesa humanidad, lo siguiente es contextualizarlo con el delito de violación sexual evitando así dilaciones y mal uso del principio de imputación necesaria. En ese sentido, citando a Santos el bien jurídico protegido ante toda vulneración por parte de los delitos sexuales es la libertad sexual, teniendo una trascendencia de afectación no solo física sino psicológica adentrándose en lo más profundo de su desarrollo íntimo como persona (2015, p. 85).

Ante ello sostengo la ideología que, si bien los delitos de violencia sexual son el género, el delito de violación sexual sería una de las especies inmersa en la totalidad de delitos concentrados ante la denominación de delitos de violencia sexual. Ahora bien, la violación sexual es considerada como un delito base en nuestra legislación, sin embargo, sería injustificado atribuirle dicho tipo penal al ejemplo citado por la gravedad que se le atribuye a los hechos como grave violación a los derechos humanos, asimismo, como “AL” existen innumeradas declaraciones de hechos similares de las cuáles muchas de ellas quedan impunes por la falta de recaudación de elementos de convicción para formalizar la investigación.

A su vez, Bravo expresa que la impunidad es un obstáculo para lograr la reconciliación social que busca la CVR, generando una desigualdad en el tratamiento de la judicialización de los crímenes perpetrados durante el conflicto armado interno (2019, p. 41).

Por último, a fin de que se pueda alcanzar la verdad y justicia el Estado no puede premiar a sus ciudadanos procesándolos por delitos considerados de menor relevancia por la autoridad internacional si cumplen con los elementos de un delito internacional. Es pues necesario, la complementariedad de la norma penal internacional así no exista tipología adecuada en el CP actual, ya que la trascendencia del mismo así lo amerita.

4.3 La violación sexual como delito de lesa humanidad a propósito del caso N° 10.970

Cabe precisar que, a la falta de regulación de una normativa penal que abarque un acto determinado se puede delegar competencia a la autoridad internacional, y en el presente caso tuvo protagonismo la CIDH, a continuación, se explicarán los hechos:

Con fecha, 15 de junio de 1989 en la ciudad de Oxapampa miembros del ejército peruano fueron enviados con una misión especial que consistía en la captura de miembros de la fuerza subversiva Sendero Luminoso el grupo encargado de dicha misión fue denominado “Batallón nueve de diciembre” (en adelante batallón) los cuales formaron una campaña antisubversiva dentro de la ciudad de Oxapampa.

Fernando Mejía tenía como oficio la abogacía, además era miembro de la Asociación de Periodistas del Perú, entre otros oficios, su esposa Raquel de Mejía era docente de profesión y además ocupaba el cargo de directora en el colegio de discapacitados en Oxapampa. A horas de la noche el 15 de junio de 1989 el batallón realizó su primer movimiento y fue a la captura de otro profesor de apellido Melgarejo quién era Secretario General del Sindicato Único de Trabajadores en la misma ciudad de Oxapampa, al ser secuestrado en frente de sus familiares quienes quedaron como testigos obligaron a dar la ubicación de la casa del profesor Mejía.

A razón de ello, en esa misma noche llegaron a la casa del profesor Mejía en una camioneta amarilla perteneciente al proyecto especial “Pichis Palcazu”, acto seguido irrumpieron de forma violenta en su hogar golpeando al profesor y subiéndolo a la camioneta, a su vez, le hicieron de conocimiento a su esposa que tanto él como ella se encontraban en la lista de la fuerza subversiva, siendo esto negado completamente por la señora Raquel, provocando que el militar al aprovechar su indefensión la violente sexualmente.

Minutos después, el mismo militar regresó con el supuesto motivo de informar el paradero de su esposo, sin embargo, nuevamente la volvió a violar generando así una noche de terror y un estado de impotencia por parte de la señora Mejía. Los días posteriores se buscó justicia, sin embargo, el profesor Mejía fue encontrado muerto junto al profesor Melgarejo, además, habiendo iniciado proceso en contra

de militares que pertenecían al batallón, siendo reconocidos por los trajes que llevaban amenazaron a la señora Mejía obligando a buscar asilo político en Suecia.

Finalmente, la CIDH determinó que efectivamente se vulneraron derechos humanos, estos son libertad personal (Fernando Mejía) e integridad personal y privacidad (Raquel de Mejía) es por ello que se sentenció como responsable al Estado peruano de haber vulnerado los derechos de Raquel Mejía así como otros derechos que se violaron en el proceso, asimismo, se consideró al acto de violencia sexual como tortura por la afectación a la integridad física y salud que éste causa en base al Convenio de Ginebra (1949).

Cabe destacar la aplicación del derecho internacional a pesar de los pocos aportes que hasta la fecha se daban en relación a los delitos de lesa humanidad y, menos aún respecto a la violencia sexual. Si bien, la CIDH desarrollo el caso en base a la afectación de los derechos humanos, se puede evidenciar un mal reconocimiento de hechos en relación con los delitos de lesa humanidad.

Es conveniente entender los motivos de creación de la CPI y de la CIDH, la primera se crea por el E.R cuya finalidad es dar fin a la impunidad de los delitos internacionales reconocidos por el propio estatuto en sintonía con la búsqueda de verdad y justicia, el segundo es un organismo autónomo de la Organización de los Estados americanos (en adelante OEA) cuya finalidad es fiscalizar el cumplimiento de los derechos humanos y de no ser el caso actuaría como ente sancionador.

Si bien es cierto, el delito de violencia sexual se desarrolló con más énfasis en el E.R, en aquella época los delitos de violencia sexual casi nunca eran sancionados (esto dicho por la propia CIDH) por esta razón, se daba lugar a que los partícipes de un conflicto armado puedan ejercer libremente la voluntad de hacer daño por no encontrarse dentro del contexto de delitos de función. Esto quiere decir que, si los miembros del ejército cometían un acto delictivo fuera de su función encomendada, para el Tribunal de Guerra esto no correspondía de su competencia por tanto se exceptuaba de investigación.

Se desprende del caso en mención, que la razón por la que no se denunciaba los casos de violencia sexual regularmente era la humillación pública y el reconocimiento que los responsables nunca serán sentenciados, en habidas

cuentas, este tipo de delitos por ser denominado comunes no ingresaban al ámbito internacional. Es por esta razón que la CIDH la configura como tortura, ya que para ellos la violación es considerada como un abuso tanto físico como mental siendo resultado de un acto de violencia.

Tomando como referencia a la Convención contra la tortura y otros tratos inhumanos o degradantes (1984), la tortura es cometida por un funcionario público y consiste en la afectación a la integridad física, psicológica y moral ante un ciudadano que se encuentre bajo su custodia (p. 1).

Evidentemente, la autoridad internacional relacionó los efectos del tipo de violación sexual con los de tortura, sin embargo, la naturaleza jurídica de ambos delitos es diferente, por ejemplo, el bien jurídico protegido en el primero es la libertad sexual o autodeterminación sexual en caso de mayores de edad e indemnidad sexual en casos de menores de edad, en el segundo es la integridad física y mental de la víctima, es por esta razón que no se puede confundir entre uno y otro.

De igual forma que los anteriores casos presentados, existe un ataque por parte de las fuerzas del orden, sin embargo, lo que corresponde identificar es la contextualización del ataque en cuanto sea catalogado como generalizado o sistemático para cumplir lo expuesto en el primer párrafo del artículo 7 del E.R. No obstante, es necesario separar los actos realizados (pudiendo ser estos en un tiempo determinado) con el ataque en sí, a razón de ingresar a conceptualizar el acto como de lesa humanidad.

Cabe indicar que, se puede argumentar que la violación sexual se llevó a cabo de manera aislada por tanto no se puede configurar como de lesa humanidad, si es así, ¿cómo se comprobaría en el caso que el acto de violación fue parte del ataque?, si nos servimos de un caso hipotético; militares que torturan y violan aisladamente a personas capturadas en espacios separados, sin embargo, a estos se les capturó en una misión específica, el E.R menciona que se excluye de la conceptualización de delito de lesa humanidad todo acto aislado, no obstante, si sumamos cada acto aislado que se llevó a cabo y que fue resultado de un ataque ingresa a formar parte del elemento generalizado o sistemático contra una

población civil vulnerable teniendo así configurado el delito de violación sexual en el contexto de lesa humanidad.

Entonces, tanto Raquel de Mejía, Fernando Mejía como el profesor Melgarejo conjuntamente forman parte de un ataque sistemático o generalizado contra una población civil vulnerable, además, cabe agregar que los militares en mención recibían un mandato de una autoridad por tanto tenían conocimiento del acto a realizar, particularmente, si este ataque en principio no consistía en la violación sexual se terminó llevando a cabo, finalmente corresponde a la autoridad judicial identificar la responsabilidad penal de cada individuo siendo este un problema que hasta la fecha no se resuelve.

Se observa entonces, que el delito de violación sexual puede categorizarse como de lesa humanidad cuando cumpla con el elemento contextual que los diferencia con el tipo base, en el caso quedo evidenciado las particularidades de cada elemento y como se relacionaron al hecho en concreto y aunque no se haya adecuado correctamente la imputación penal, queda huella que por no contar con un sistema normativo adecuado que regule los delitos de lesa humanidad surgen interpretaciones erróneas y sentencias que no se ajustan a la verdad como la analizada.

4.4 La violación sexual como delito de lesa humanidad a propósito de los hechos acontecidos en Manta y Vilca

Como ya se ha venido desarrollando, la dificultad de judicialización de casos sexuales es evidente y el presente punto a analizar no es la excepción, ya que, hasta la fecha son escasas las sentencias referidas a la violencia sexual dentro de un conflicto armado. Cabe mencionar, el caso seguido en contra de 14 militares peruanos por el delito de violación sexual en el contexto de lesa humanidad siendo este acontecido en Manta y Vilca el cual hasta la fecha no es culminado.

A continuación, a modo de facilitar el desarrollo del cuarto punto me parece conveniente introducir los hechos suscitados en Manta y Vilca, es así que: con fecha de 1984 se crean las bases militares Manta y Vilca ubicadas dentro del departamento de Huancavelica, estas tenían como misión la lucha contra la fuerza subversiva introducida por la organización terrorista Sendero Luminoso ejerciendo

rápidamente el control de los pueblos, a su vez, monitoreaban cada movimiento de los pobladores limitándolos y privándolos de su derecho al libre tránsito al no poder movilizarse sin previa autorización de un militar de mando, asimismo, estos tenían el deber y obligación de prevenir delitos pudiendo adoptar distintos medios para repelerlos y sancionarlos.

Sin embargo, guiándose de supuestos indicadores que señalaban a esos lugares como fuentes de fuerza revolucionaria ingresaban a las poblaciones cercanas de forma arbitraria generando así la comisión de actos inhumanos en contra de inocentes desprotegidos, muchos de estos fueron llevados a las bases donde eran sometidos a tratos crueles, por ejemplo: a torturas y violaciones sexuales, dentro de las segundas como producto de ser realizadas de manera reiterada se obtuvieron numerosos embarazos, familias destruidas y niños (as) nacidos sin apellido paterno ya que a los soldados solo se les conocía por su seudónimo.

Consecuentemente a ello, se iniciaron procesos de investigación por parte de la CVR encontrándose así numerosos casos referentes a violencia sexual, tal como lo detalla Ríos y Brocate que fue durante la época de 1984 hasta 1998 la línea de años de recaudación de testimonios y pruebas de acontecimientos sobre delitos de lesa humanidad dentro del conflicto armado peruano por parte de la CVR (2017, p.94).

Aquellos sucesos actualmente son considerados como crímenes invisibles por la falta de atención que el Estado peruano demostró en cuanto a sanciones escasas, generando uno de los mayores hitos sobre violación de derechos humanos en el Perú. Cabe precisar, previo análisis de los hechos citados los 2 problemas más relevantes a nuestro criterio que el juzgador tiene al momento de identificar el elemento contextual de los delitos de lesa humanidad en el ámbito centrándose tan solo en los hechos acontecidos dentro del conflicto armado peruano.

4.4.1 El Límite de Tiempo de la acción penal en los delitos de Lesa humanidad dentro de la legislación peruana

La prescripción fue en su momento una estrategia utilizada por parte de la defensa de los imputados para evitar que se abran o inicien procesos penales en su contra por la razón que si se les atribuye delitos comunes estos tienden a prescribir,

tengamos en cuenta, que la prescripción penal es el talón de Aquiles del *ius puniendi* estatal y esta se encuentra regulada en el artículo 80 del CP para en donde se señala que los delitos prescriben a los 20 años y excepcionalmente a los 30.

Sin embargo, un efecto que hace notable la categorización de un delito como de lesa humanidad es su imprescriptibilidad, teniendo como fuente declarativa la Convención de Imprescriptibilidad a la que nos adherimos en el año 2001, no obstante, como se mencionó en el punto 2 los tratados internacionales que reconocen a los delitos de lesa humanidad tienen un carácter constitutivo, por tanto, la prescripción penal no se aplica en estos delitos pudiendo ser investigados indefinidamente siempre y cuando se cuente con elementos que avalen dicha investigación.

Lo anterior es respaldado por el TC por medio de los expedientes N° 02071 – 2009 – PHC/TC Ayacucho y N° 2488-2002-PHC, en los cuales se concluye que en base a la costumbre internacional *ius cogens* los crímenes de lesa humanidad cometidos sea cual sea la fecha son imprescriptibles a efectos de eliminar la impunidad evitando de alguna manera que aquellas conductas se puedan repetir.

Sin embargo, lo que llama la atención es como el legislador a otorgado los efectos de imprescriptibilidad a determinados delitos comunes por medio del artículo 88 – A del CP siendo uno de ellos la violación sexual, a lo cual se tuvo como exposición de motivos el crecimiento de casos de violencia sexual en Perú y el tiempo que se toman las víctimas para denunciar el hecho.

De ello se puede inferir que, si bien el delito de violación sexual puede ser catalogado como imprescriptible también puede ser catalogado como de lesa humanidad, con la única diferencia que en las segundas su rango de aplicación es más amplia en base a la gravedad del hecho.

4.4.2 La mala judicialización de los delitos sexuales como delitos de lesa humanidad dentro del conflicto armado interno

Cabe mencionar, que tan solo de Manta y Vilca nacen numerosos casos y testimonios referidos a la violencia sexual y para entender la mala judicialización que existe en nuestro país me sirvo a citar algunos ejemplos:

i. Caso María Araujo Benites:

Estos hechos tuvieron lugar en Manta el 21 de marzo de 1984, tal y como se señaló a inicios del punto 4 los militares ingresaron a los pueblos de manera violenta con el fin de tomar el control de estos, María en esos años tenía 15 años y asistía a la secundaria de su distrito y al igual que todos los pobladores fueron atemorizados y presionados por los militares recién instalados.

Los actos de violencia sexual por los que paso María se dieron en distintos momentos y con distintos autores, siendo el primero en el 25 de Julio de 1985 a lo cual María se dirigía a recoger su ganado pasando por la base de Malta a lo que los militares aprovecharon eso, la invitaron a bailar, la emborracharon y la violaron ese acto de acuerdo a la declaración fue hecho por todos los soldados de la tropa.

El segundo momento fue el 26 de julio de 1985, seguidamente al salir del cuartel a las 4:00 am María se dirigía a su casa donde fue interceptada por otro soldado de pseudónimo "Yance" el cuál la siguió irrumpiendo en casa de María y la violó sexualmente. Y a su vez fue señalada como prostituta afectando su reputación ante el pueblo, además de ser tratada habitualmente como terrorista.

El tercer momento fue la primera semana de agosto de 1985 María se encontraba en compañía de su tía Teresa Araujo se acercaron a las bases militares a solicitar permiso para un viaje al pueblo de Pampas, en donde les atendió el suboficial Rutti y apuntándolas con su arma de fuego las obligo a quitarse la ropa y al negarse las corto con su cuchillo dejando una marca de corte en la cintura de María la cual perdura hasta la fecha, acto seguido ordenó se las encierre en los calabozos para ser violadas por la tropa.

De manera consecutiva María fue violada en 3 momentos y como consecuencia María quedo embarazada y dio a luz a 2 niñas las cuales nacieron sin apellido paterno, siendo un total de 7 veces en las que se vulneró su derecho a la libertad sexual, dignidad, libertad personal, entre otros.

ii. Caso Magda Surichaqui

De igual manera que el anterior caso los hechos ocurrieron en 1984, Magda en aquella época tenía la edad de 17 años a lo que fue retenido en contra de su

voluntad en 3 oportunidades diferente dentro de las bases militares instauradas en su pueblo.

Uno de los hechos resaltantes es el uso del término terrorista para provocar miedo en las víctimas y que accedan a sus mandatos, es así que aprovechándose de su cargo citaron a Magda a la base a fin de declarar con el teniente a cargo, sin embargo, durante el trayecto fue violentada sexualmente, de la misma forma ocurría en las bases no diferenciándose del caso anterior.

De acuerdo a las declaraciones de los pobladores locales los militares llevaban a las mujeres a las bases para ser violentadas tanto sexual, física y moralmente, sin embargo, nadie podía acercarse a ese lugar. Esto queda evidenciado con la entrevista y documental hecho a Magda en 2020 en donde ella aclara el miedo que tenía para acusarlos, la estigmatización que les provocaron los militares y la impotencia que sentían.

Ahora bien, habiendo explicado los hechos se analizará la mala judicialización de los mencionados. Primero, los juicios aperturados por violaciones sexuales en Manta y Vilca hasta la fecha no son sancionados, a nuestro criterio la falta de sanción se debe al patrón que seguían los militares para actuar, ya que estos se realizaban de forma aislada sin la intervención de testigos, además se apreció que el actuar de los militares era monitoreado por ellos ya que los hechos ocurrían en lugares ocultos con poco avistamiento público.

Es por ello, que la CVR tras reunir las declaraciones de las víctimas pudo obtener una defensa general, sin embargo, para la autoridad judicial en cuanto al reconocimiento del tipo penal basta más que una. Asimismo, la falta de identificación de militares fue un vía crucis en palabras de Velapatiño (2020) a razón de que los soldados daban nombres cambiados, a esto, la única salida era recurrir al registro civil de Huancavelica y reconocerlos por su firma o por foto, para esto era indispensable reconocerlos e individualizarlos para iniciar acusación. Tal como se concluye en el caso Cashahui en Chumbivilcas con la declaración de los magistrados que “aunque se logró probar el delito no se pudo identificar a los autores” (2017).

Si bien es cierto, la mala contextualización de los delitos sexuales para calificarlos como de lesa humanidad llevo a la subsunción de la norma penal a tipos base como la violación sexual del artículo 170 del CP. A su vez, la falta de reconocimiento de este tipo de delitos por los juzgadores obliga a las partes víctimas del proceso a buscar más allá de relatos y testimonios para que se formalice su acusación dado que no se tiene aún una sentencia por violación sexual como delito de lesa humanidad.

A inicio del presente punto se mencionó el proceso seguido en contra de 14 militares por los casos de Malta y Vilca acusados por violación sexual en el contexto de lesa humanidad; el proceso se inició el 2015 sin embargo los obstáculos para desarrollarlo fueron constantes, empezando por la identificación de los imputados, la presencia de ellos en audiencia, la declaración de víctimas, la valoración de pruebas, entre otras.

Cabe indicar que ese proceso se anuló, por la parcialidad que denotaban los magistrados a favor de los procesados, tal como lo menciona Fowks, que como resultado de los procesos judiciales que se aperturaron en contra de militares quedo evidenciada la discriminación por estereotipo de género, sin embargo, para los jueces esto era parte de la animadversión teniendo como resultados decisiones alejadas de la verdad (2018).

Finalmente, se inició un nuevo proceso del cual Magda Surichaqui tiene protagonismo como una de las nueve mujeres que se atrevieron a acusar encontrándose actualmente en la etapa de juicio oral para la cual se espera se sancione conforme a derecho respetando el debido proceso y el derecho a la verdad y a la justicia.

4.4.3 Consideraciones por las que se debe calificar a las violaciones sexuales suscitadas en Manta y Vilca como de lesa humanidad

Habiéndose analizado los obstáculos que impiden la correcta judicialización de los delitos de lesa humanidad, cabe analizar si aquellos hechos mencionados corresponden a ser considerados como delitos de lesa humanidad. Como se pudo apreciar los hechos tienen una gran similitud con los del caso Sepur Zarco catalogando este al delito de violación sexual como crimen de lesa humanidad, se

identificó a los sujetos, se desarrollaron los elementos contextuales, se impuso pena, se utilizó el derecho internacional a través del principio de complementariedad y así los hechos no quedaron impunes.

En ese sentido conviene recordar que el militar como tal tiene un deber de garante ante el ciudadano nacional, éste tiene un deber de protección y salvaguarda tanto de la salud como de la integridad física y moral, sin embargo, en Manta y Vilca sucedió lo contrario por ser estos quienes fomentaron el caos y el miedo en pobladores aterrorizándolos de tal manera que muchos de ellos y ellas no se atrevían a denunciarlos por el temor a ser buscados y violentados.

La particularidad en la que ocurrieron los hechos de agresión sexual influyó en la primordialidad de recolección de testimonios por entes externos para recoger datos y formar un criterio de credibilidad ante los jueces penales. Asimismo, encontramos un Estado beneplácito para identificar las contravenciones a los derechos humanos de aquella época.

Corresponde ahora identificar la violación sexual en los hechos, ya que como se sabe esta forma parte de un acto de violencia en contra del consentimiento de la víctima y que para ello el autor puede utilizar distintos mecanismos para su consumación, teniendo esto claro, lo ocurrido en los casos ejemplificados demuestra que hubo acceso carnal por parte de los soldados miembros de un batallón y además estos fueron hechos de manera reiterada y en lugares distintos adentrándose incluso en la casa de la víctima.

Esto demuestra el gran dominio de poder que tenían los militares en aquellos lugares utilizando a la mujer como objeto sexual encubriendo el acto con llamarlas terroristas, se añade también, la negación constante de ellas al ser violentadas y el rechazo ante la insistencia de los soldados provocando que los maltratos continúen.

Aunando a ello, se da cuenta de las amenazas que los militares infundían en ellas a fin de facilitar la comisión de sus actos, provocando así que las víctimas ingresen en un estado de indefensión absoluto doblegando su voluntad de lucha a con su agresor. Asimismo, un mecanismo que fue notable por parte de los soldados para consumir sus actos fue la intimidación ya que se aprovecharon la situación y el contexto de poder que tenían y manejaban a las víctimas a su antojo.

Seguidamente, determinado ello en base a las declaraciones de las víctimas se puede concluir que los hechos corresponden al delito de violación sexual. Ahora bien, veamos si las violaciones sexuales corresponden a ser consideradas como delitos de lesa humanidad.

El desarrollar la lesa humanidad como condición significa potencializar el delito de violación sexual por la gravedad de hechos ya que estos significan una vulneración sistemática de derechos cosmopolitas como son la libertad sexual, la dignidad humana y la salud. Como se desarrolló en el capítulo 2 para que un delito común sea considerado como de lesa humanidad primero debe encontrarse en el catálogo de delitos del E.R, segundo de cumplir con los elementos contextuales del delito de lesa humanidad.

Con respecto al ataque, este de alguna manera debe verse vinculado con el Estado o con un fin político, a lo que, en los casos presentados la comisión de actos por parte del ejército peruano pertenecientes al cuerpo de defensa del Estado y que no fue fiscalizada ni sancionado por autoridades militares superiores nos lleva al entendimiento que era una práctica común en otras palabras que formaba parte de su misión encomendada, asimismo, no se puede negar el conocimiento de estos actos por parte de los militares ya que estos ocurrían en las mismas bases en las que comían y dormían.

Con respecto a lo sistemático y generalizado, importa conocer el número de acciones realizadas para cumplir con el elemento, a lo que, en los casos presentados los actos de violencia sexual fueron repetitivos y no fue tan solo a una persona sino a un gran número de mujeres (esto recabado de las declaraciones hechas por la CVR), y la manera de ejecución siguiendo patrones nos lleva al entendimiento que también cumple con la sistematicidad.

Con respecto al conocimiento del ataque, para ello cabe tan solo con conocer que la acción realizada se encuentre dentro de un ataque y que traerá consecuencias, a lo que, en los casos presentados los militares tenían conocimiento que sus actos formaron parte de la toma de control de la población con el fin de ahuyentar y someter a los supuestos terroristas a su mando además de contar con la permisión estatal.

Lo anterior indicado es confirmado por Pérez quién cataloga a las violaciones sexuales acontecidas en las ciudades de Manta y Vilca como crímenes de lesa humanidad por cumplir con todos los elementos del tipo contextual (2009, p. 38). A su vez el Instituto de democracia y derechos humanos (2015) reconoce que los hechos descritos por las víctimas ingresan en la calificación de crímenes de lesa humanidad, a razón de las circunstancias y como se produjeron los hechos cumplen las características de un ataque contextualizado como de lesa humanidad (p. 35).

Para dar por concluido el cuarto punto, consideramos que las violaciones suscitados en Manta y vilca corresponden a ser contextualizadas como delitos de lesa humanidad por cumplir con los elementos copulativos del tipo penal desarrollados por el E.R y que merecen ser abordados con mayor amplitud en nuestro código penal, estamos a la espera que la Sala especializada en corrupción de funcionarios resuelva su primera sentencia de violación sexual en el contexto de lesa humanidad y así dar el primer paso ante la lucha contra la impunidad de estos delitos ubicados en nuestro país.

CONCLUSIONES

1. Ante todo, el derecho penal internacional nace a raíz de la búsqueda de justicia a través de la unificación de normativas que protejan determinados bienes jurídicos catalogados por esta, y a su vez, sean recogidas por los Estados partes de un acuerdo a fin de sancionar toda contravención a esta.
2. Por lo que se refiere a la CPI, se crea a razón de eliminar la impunidad de delitos que abarca el E.R, siendo estos el genocidio, crímenes de guerra y de lesa humanidad, ejerciendo la potestad sancionadora en base al derecho internacional actuando como un ente externo que puede involucrase a solicitud de un Estado parte del estatuto.
3. Con respecto a los delitos de lesa humanidad estos son abarcados por el Estatuto de Roma, siendo que por medio de este en su artículo 7 lo conceptualiza como todo acto que forme parte de un un ataque y este se ejecute de forma generalizada o sistemática; asimismo, el ataque debe estar dirigido en contra de una población civil desprotegida y por último, que se tenga conocimiento que el acto realizado forma parte de un ataque, cabe agregar a ello, que estos actos no se deben realizar de manera aislada.
4. Se entiende por violación sexual a todo acto que busque el contacto sexual con la víctima utilizando distintos mecanismos para su configuración, como el uso de la fuerza, la insinuación, la provocación o el aprovechamiento de circunstancias que faciliten su actuar, y que exista una intención por parte de la víctima de repeler el acto manifestando su negativa ante su agresor, este tipo penal se consuma con la penetración siendo un delito totalmente doloso sin existir culpa.
5. Se llegó a determinar que el Acuerdo Plenario 9 – 2009 advierte la creación de un sistema de incorporación de derecho internacional, ya que no basta la actual regulación interna para desarrollar a totalidad el elemento contextual de los delitos de lesa humanidad, si bien es cierto, la forma de

implementación lo marca el derecho interno, es por esto, que se puede abordar un sistema de incorporación vía modificación acercándonos al principio de legalidad.

6. Asimismo, se determinó que el primer párrafo del artículo 7 del E.R es base para identificar los elementos del tipo penal internacional referente a los delitos de lesa humanidad, siendo éste el que cataloga a la violación sexual como delito parte del estatuto, además añade que el E.R tan solo declara a la violación sexual como delito de lesa humanidad ya que esta ya estaba constituida como tal por el derecho internacional.
7. Se llegó a determinar que el caso N° 10.970 no corresponde al delito de tortura como concluye la CIDH, si bien es cierto existió un abuso físico y mental y que estos dejaron marcas irreparables, sin embargo, la violación sexual también es revestida por esos efectos, además, observando su naturaleza jurídica esta tiene como bien jurídico protegido a la libertad e indemnidad sexual que son de acuerdo a las declaraciones de la víctima la que predomina por la forma de ejecución y las circunstancias en las que se dieron los hechos.
8. A nuestro parecer, las violaciones sexuales acontecidas en Manta y Vilca deben ser catalogadas como delitos de lesa humanidad por cumplir con todos los elementos contextuales que regula el artículo 7 del E.R, a su vez cumple con el efecto de imprescriptibilidad pudiendo ser investigados en cualquier época de tiempo. Asimismo, la gravedad de los hechos exige una correcta interpretación positiva por parte de la autoridad judicial en cuanto a aplicación correcta de las normas internacionales. .
9. Por último, concluimos que la violación sexual en base a lo determinado debe catalogarse como delito de lesa humanidad cuando cumpla con el elemento contextual el cual consiste en un acto que forme parte de un ataque con calidad de sistemático o generalizado dirigido contra una población civil, además, del conocimiento que el acto es derivado del ataque realizado,

generando así una especie de agravante del tipo base de violación sexual, por tanto, corresponde al legislador incluir y abarcar a mayor medida los delitos contra la humanidad establecidos en el artículo 319 del CP.

RECOMENDACIONES

1. Mediante el desarrollo de la presente tesis hemos encontrado que la falta de incorporación de la normativa internacional está ocasionando un estancamiento en nuestro país con respecto a las sanciones y juzgamientos, al no desarrollarla internamente nos limitamos a un texto extranjero y no lo adecuamos a la realidad nacional, así como se demostró en los casos abordados durante la investigación que por temor a caer en la inmunidad se llevó a cabo la subsunción de la norma a tipos bases, es por ello que teniendo en cuenta esos detalles y con una visión a largo plazo, se sugiere a la Comisión Revisora del Congreso que en base a lo desarrollado se genere la necesidad de crear un texto normativo que abarque tan solo delitos de lesa humanidad y de guerra a fin de obtener un orden legislativo y aplicar correctamente el ius puniendi estatal conforme a la verdad.
2. Asimismo, al ser el primer párrafo una visión a largo plazo, considero conveniente a fin de dar mayor tratamiento y distinción a los tipos penales catalogados como de lesa humanidad como es el caso de la violación sexual y diferenciar esta con su tipo base, incluirlos dentro del listado de delitos contra la humanidad positivizados en el artículo 319 del código penal, siendo esto una visión a mediano plazo.

REFERENCIAS

Acuerdo Plenario N° 09 – 2009/CJ/116. Recuperado de

<http://spij.minjus.gob.pe/Graficos/Jurisp/2010/Enero/08/AP-9-2009-CJ-116.pdf>

Alcón, E. (2017). “Imprescriptibilidad del delito de violación sexual en agravio de menores de edad y su regulación como crimen de lesa humanidad en países de iberoamérica”, Lima. Recuperado de:

[http://www2.congreso.gob.pe/sicr/cendocbib/con5_uibd.nsf/75C210AA031030F1052581C600789CC2/\\$FILE/InformeTem%C3%A1tico-ImprescriptibilidadFINAL.pdf](http://www2.congreso.gob.pe/sicr/cendocbib/con5_uibd.nsf/75C210AA031030F1052581C600789CC2/$FILE/InformeTem%C3%A1tico-ImprescriptibilidadFINAL.pdf)

Aranda y Gomes (2009). “Técnicas e instrumentos cualitativos de recogida de datos” Recuperado de:

<https://upla.edu.pe/wp-content/uploads/2017/12/2-UPLA-Instrumentos-cualitativos-de-datos.pdf>

Arias, F. (2012). “Tipos y diseños de la investigación”. Recuperado de:

http://planificaciondeproyctosemirarismendi.blogspot.com/2013/04/tipos-y-disenode-la-investigacion_21.html

Arias y Giraldo (2011). “El rigor científico en la investigación cualitativa”. Recuperado de:

<https://www.redalyc.org/pdf/1052/105222406020.pdf>

Asamblea General (1998). “Estatuto de Roma de la Corte Penal Internacional. ISBN. Recuperado de:

[https://www.un.org/spanish/law/icc/statute/spanish/rome_statute\(s\).pdf](https://www.un.org/spanish/law/icc/statute/spanish/rome_statute(s).pdf)

Asamblea General (1984). “Convención contra la tortura y otros tratos inhumanos o degradantes”. Recuperado de:

<https://www.minjus.gob.pe/wp-content/uploads/2014/03/CONVENCION-CONTRA-LA-TORTURA-Y-OTROS-TRATOS-O-PENAS-CRUELES.pdf>

Asamblea General de la Organización de los Estados Americanos (1994). “Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia Contra la Mujer”. Recuperado de:

<http://www.oas.org/juridico/spanish/tratados/a-61.html>

Balardini, L. O. (2011). "Violencia de género y abusos sexuales en centros clandestinos de detención". Un aporte a la comprensión de la experiencia argentina. Estudios Feministas, 23. Recuperado de:

<https://www.cels.org.ar/web/wp-content/uploads/2016/05/Balardini-Oberlin-Sobredo.pdf>

Bassiouni, C. (1982). El derecho penal internacional. Anuario del Derecho Penal y Ciencias Penales, 38. Recuperado de:

https://www.boe.es/biblioteca_juridica/anuarios_derecho/abrir_pdf.php?id=ANU-P-1982-10000500042

Bou, V. (2012). "Los crímenes sexuales en la jurisprudencia internacional". Recuperado de:

<file:///C:/Users/CARLOS~1/AppData/Local/Temp/Dialnet-LosCrimesSexualesEnLaJurisprudenciaInternacional-4190345.pdf>

Burgos, C. G. (2016). "Los delitos de lesa humanidad en el ordenamiento jurídico ecuatoriano y el Estatuto de Roma: estudio comparativo. cuenca. Recuperado de:

<http://dspace.ucuenca.edu.ec/bitstream/123456789/25982/1/tesis.pdf>

Buenahora y Benjumea (2009). "Propuestas de argumentación para enjuiciar crímenes de violencia sexual cometidos en el marco del conflicto armado colombiano" Recuperado de:

<https://repositorio.unal.edu.co/bitstream/handle/unal/51287/9789589782187.pdf?sequence=1&isAllowed=y>

Bravo, C. (2019). "La violencia sexual en el conflicto armado interno peruano (1980 – 2000)". Recuperado de:

<https://repositorio.comillas.edu/xmlui/bitstream/handle/11531/28858/TFG%20-%20Bravo%20Prieto,%20Cristina%20MarAa.pdf?sequence=1>

Brocate y Ríos. (2017). "Violencia sexual como crimen de lesa humanidad: los casos de Guatemala y Perú". Recuperado de:

<https://www.corteidh.or.cr/tablas/r37874.pdf>

Caicedo, L. (2009). “La violencia sexual en el conflicto armado colombiano: situación, posibilidades de judicialización y reparación para las mujeres víctimas”. Bogotá: Corporación Humanas. Recuperado de:

https://humanas.org.co/archivos/humanas_documento_pon_48Ponencia_Gravedad_penal_de_la_Violencia_Sexual.pdf

Caso Cashahui. (2017) Juicio oral por la matanza en Chumbivilcas [video]. YouTube. Recuperado de:

<https://www.youtube.com/watch?v=m8MX0IPHT2Y>

Caso 10.970. Raquel Martin de Mejía v. Perú, Informe No. 5/96, Inter-Am.C.H.R., OEA/Ser.L/V/II.91 Doc. 7 at 168 (1996). Recuperado de:

<http://hrlibrary.umn.edu/cases/1996/Speru5-96.htm>

Caso Thomas Lubanga de la Corte Penal Internacional (7 de agosto de 2012). Recuperado de:

https://www.icc-cpi.int/CourtRecords/CR2012_06676.PDF

Castillo, I. (2011) “La violencia sexual y de género como crimen de lesa humanidad: análisis penal de sus implicancias en el ordenamiento interno”. Lima. Portal PUCP. Recuperado de:

https://idehpucp.pucp.edu.pe/images/documentos/justicia_ddhh/talleres/violencia_sexual_como_crimen_lesa_humanidad-ingrid_diaz-junio2011.pdf

Castro, M. N. (2009). “Delitos de lesa humanidad y soberanía estatal”. San José. Recuperado de:

<https://core.ac.uk/download/pdf/67708431.pdf>

Celis, J. (2016). “Sobre la posibilidad de construir la violencia sexual en el marco del conflicto armado colombiano como un delito de lesa humanidad”. (Trabajo de Grado). Universidad Católica de Colombia. Facultad de Derecho. Bogotá, Colombia. Recuperado de:

<https://repository.ucatolica.edu.co/bitstream/10983/3055/4/Sobre%20la%20posibilidad%20de%20construir%20la%20violencia%20sexual%20en%20el%20marco%20del%20conflicto%20armado%20colombiano.pdf>

Código Penal, “1991” 3ra ed. Jurista editores. Recuperado de:

<https://lpderecho.pe/codigo-penal-peruano-actualizado/>

Constitución Política de Ecuador. Artículo 80 y 81. 2000. Recuperado de:

<https://pdba.georgetown.edu/Parties/Ecuador/Leyes/constitucion.pdf>

Comisión de la Verdad y Reconciliación (2003) “Informe Final del Conflicto Interno Peruano sucedido entre los años de 1980 y 2000). Recuperado de:

<http://www.cverdad.org.pe/ifinal/conclusiones.php>

Cristiany, G. P. (2015). “Estudio dogmático de la violación sexual como delito de lesa humanidad en el COIP”. Quito: Universidad central del Ecuador. Recuperado de:

<http://www.dspace.uce.edu.ec/bitstream/25000/5811/1/T-UCE-0013-Ab-032.pdf>

Delgado, P. (2012) “Integración normativa del estatuto de roma al código penal peruano referente a los crímenes internacionales”. (Tesis de Grado). Recuperado de:

http://tesis.usat.edu.pe/bitstream/20.500.12423/860/3/TL_DelgadoNeyraPaulo.pdf

Dietrich, M. (2018). “La “compañera política”: mujeres militantes y espacios de “agencia” en insurgencias latinoamericanas. Recuperado de:

<http://www.scielo.org.co/pdf/rci/n80/n80a04.pdf>

Estatuto de Nuremberg del Tribunal Militar Internacional de Nuremberg (1945). Recuperado de:

http://www.cruzroja.es/principal/documents/1750782/1852538/estatuto_del_tribunal_de_nuremberg.pdf/20090fa2-e5bf-447a-aa96-612403df2a66

Estatuto del Tribunal Internacional de Ruanda (1994). Recuperado de:

<https://www.icrc.org/es/doc/resources/documents/misc/treaty-1994-statute-tribunal-rwanda-5tdmhw.htm>

Estatuto del Tribunal para juzgar a los presuntos responsables de graves violaciones del derecho internacional humanitario cometidas en el territorio de la ex – Yugoslavia (1991). Recuperado de:

<https://www.icrc.org/es/doc/resources/documents/misc/treaty-1993-statute-tribunal-former-yugoslavia-5tdm74.htm>

Estrich. S. (2010). "Violación. En Di Corleto, Julieta. Justicia, género y violencia". Librería. Buenos Aires. P. 73.

Forer y López. (2010) "Acerca de los crímenes de lesa humanidad y su aplicación en Colombia". Recuperado de:

<https://www.jep.gov.co/Sala-de-Prensa/Documents/Cartilla%20Crímenes%20Lesas%20Humanidad.pdf>

Fowks, J. (2018). "La dificultad de sancionar a militares por violaciones sexuales en Perú". Nueva Sociedad. Recuperado de:

<https://nuso.org/articulo/la-dificultad-de-sancionar-militares-por-violaciones-sexuales-en-peru/>

Galvis, M. (2009) "Situación en Colombia de la violencia sexual contra las mujeres". Recuperado de:

<https://repositorio.unal.edu.co/bitstream/handle/unal/51474/9789589782163.pdf?sequence=1&isAllowed=yher>

González, J. L. (2011). "Los delitos de Lesa humanidad". Revista de la Facultad de Derecho, 170. Recuperado de:

<https://www.redalyc.org/pdf/5681/568160366012.pdf>

Hernández, Fernández y Baptista. (2014). "Metodología de la investigación". Recuperado de:

<https://www.uca.ac.cr/wp-content/uploads/2017/10/Investigacion.pdf>

Instituto de democracia y derechos humanos (2015). Informe en derecho sobre el caso de violación sexual de mujeres del distrito de manta por parte de miembros del ejército peruano durante los años 1984 y 1994. Recuperado de:

<file:///D:/METODOLOGIA/TESIS/PDF%20INFORMACI%C3%93N/PUNTO%204%20-%204.pdf>

Jiménez, k. S. (1998). "La Corte Penal Internacional". Málaga. Recuperado de:

<file:///C:/Users/CARLOS~1/AppData/Local/Temp/1911-8130-1-PB.pdf>

JuSticia, D. (2008). "Violación sexual como crimen de lesa humanidad". APRODEH, 76. Recuperado de:

<https://repositorio.unal.edu.co/bitstream/handle/unal/57133/violacionsexualcomocrimendelesahumanidad.pdf?sequence=1&isAllowed=y>

León, J. S. (2015). "Presupuestos para la prisión preventiva en los delitos de violación sexual en los juzgados penales de Huaura 2013". Huacho: Universidad Nacional José Faustino Sánchez Carrión. Recuperado de:

http://repositorio.unjfsc.edu.pe/bitstream/handle/UNJFSC/566/TFDCP_128.pdf?sequence=1

Ley N° 26926. Ley que modifica diversos artículos del código penal e incorpora el título XIV-A, referido a los delitos contra la humanidad (19 de febrero de 1998). Recuperado de:

<https://docs.peru.justia.com/federales/leyes/26926-feb-19-1998.pdf>

Mujica, J. (2011). "Violaciones sexuales en el Perú 2000-2009 un informe sobre el estado de la situación". Lima: Biblioteca del Perú. Recuperado de:

https://www.researchgate.net/profile/Jaris-Mujica/publication/281407869_Violaciones_sexuales_en_el_Peru_2000-2009_Un_informe_sobre_el_estado_de_la_situacion/links/55e5bc5208aec74dbe74c809/Violaciones-sexuales-en-el-Peru-2000-2009-Un-informe-sobre-el-estado-de-la-situacion.pdf

Nakazaki, C. (2017). "La imprescriptibilidad de los delitos de lesa humanidad" [video]. You Tube.

<https://www.youtube.com/watch?v=tjNlfy6iams&t=3026s>

Neyra, P. C. (2012). "Integración normativa del Estatuto de Roma al código penal peruano referente a los crímenes internacionales". Chiclayo. Recuperado de:

https://tesis.usat.edu.pe/bitstream/20.500.12423/860/3/TL_DelgadoNeyraPaulo.pdf

Niño, V. (2011) "Metodología de la Investigación". Ed. De la U. Bogotá. Recuperado de:

https://www.academia.edu/35258714/METODOLOGIA_DE_LA_INVESTIGACION_DISENO_Y_EJECUCION

Ochoa, J. L. (2011). "Incorporación del derecho internacional en el derecho interno. En P. J. Mexicana, Sentencias de la Suprema Corte de Justicia de la Nación desde el análisis de los derechos humanos" (pág. 23). Ciudad de México. Recuperado de:

https://www.researchgate.net/profile/Jose-Caballero-Ochoa/publication/303875074_Incorporacion_del_derecho_internacional_en_el_derecho_interno/links/5759a57a08ae9a9c954f1c33/Incorporacion-del-derecho-internacional-en-el-derecho-interno.pdf

Orihuela E. (2016). La obligación *aut dedere aut iudicare* y su cumplimiento en España. Recuperado de:

<http://bibliotecaculturajuridica.com/EDIT/1540/la-obligacion-aut-dedere-aut-iudicare-y-su-cumplimiento-en-esp%C3%B1a.html/>

Paulette, V. A. (2017). "Los delitos de lesa humanidad frente a las decisiones de la corte iberoamericana de derechos humanos". Machala. Investigación jurídica. Recuperado de:

<http://repositorio.utmachala.edu.ec/bitstream/48000/10491/1/VIVANCO%20ARIAS%20KERLY%20PAULETTE.pdf>

Pérez, J. (2009). "Informe sobre el auto de apertura de instrucción dictado en el proceso judicial por violencia sexual contra mujeres en conflicto armado, seguido actualmente ante la justicia peruana". Recuperado de:

file:///D:/METODOLOGIA/TESIS/PDF%20INFORMACI%C3%93N/9f4_doc_auto_manta_vilca.pdf

Ramírez, M. (2007). "Delito de abuso sexual: actos de significación sexual y de relevancia". Recuperado de:

<https://defensaprivada.cl/wp-content/uploads/2019/05/2.-Delito-de-abuso-sexual-actos-de-significaci%C3%B3n-sexual-y-de-relevancia-Maria-Cecilia-Ramirez.pdf>

Resolución N° 02071-2009-PHC/TC-Ayacucho. Tribunal Constitucional
Recuperado de:

<https://tc.gob.pe/jurisprudencia/2015/02071-2009-HC.pdf>

Resolución N° 2488-2002-PHC. Sentencia del Tribunal Constitucional. Piura.
Recuperado de:

<https://tc.gob.pe/jurisprudencia/2004/02488-2002-HC.html>

Robledo, J. (2014). "Grietas en el silencio: Una investigación sobre la violencia sexual en el marco del terrorismo de Estado". Cladem, 308. Recuperado de:

<https://publicaciones.sociales.uba.ar/index.php/CS/article/viewFile/471/426>

Romero, C. (2005). "La categorización un aspecto crucial en la investigación cualitativa". Recuperado de:

http://proyectos.javerianacali.edu.co/cursos_virtuales/posgrado/maestria_asesoria_familiar/Investigacion%20I/Material/37_Romero_Categorizaci%C3%B3n_Inv_cualitativa.pdf

Sisma, C. (2011). "Crímenes de lesa humanidad, violencia sexual y justicia de género en Colombia". Corporación SISMA Recuperado de:

<https://repositorio.unal.edu.co/bitstream/handle/unal/54002/crimenesdelesahumanidad.pdf?sequence=1&isAllowed=y>

Sotomayor, J., & Tamayo, F. (2018). "La integración de las normas internacionales sobre derechos humanos al derecho penal: una interpretación garantista". Socio-jurídicos, 30. Recuperado de:

<https://revistas.urosario.edu.co/index.php/sociojuridicos/article/view/5014/4438>

Velapatiño, J. (2020) "Entrevista por el documental Mujer Soldado. BBC NEWS. Recuperado de:

<https://www.bbc.com/mundo/noticias-56328103>

ANEXOS

MATRIZ DE CATEGORIZACIÓN APRIORÍSTICA							
ÁMBITO TEMÁTICO	PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN	PREGUNTA GENERAL	OBJETIVO GENERAL	OBJETIVO ESPECÍFICO		CATEGORÍA	SUBCATEGORÍA
“El delito de violación sexual como delito contra la humanidad”	El delito de violación sexual, importa un mayor interés jurídico al que se le da actualmente en la legislación penal al considerarlo solo un delito común, que incluso con sus agravantes no se encuentra tipificado dentro del acápite de delitos contra la humanidad, aun cuando es reconocido como delito de lesa	¿Debería ser regulado el acto de violación sexual como delito contra la humanidad?	Determinar si la violación sexual en la modalidad de lesa humanidad debe conceptualizarse dentro de la categoría de delitos contra la humanidad	Determinar qué es un delito de lesa humanidad	Determinar en qué consiste el elemento de ser un ataque sistemático y generalizado para que el hecho sea calificado como un delito de lesa humanidad	Delito de Violación Sexual	Características del delito de violación sexual
					Determinar en qué consiste el elemento de estar dirigido en contra de una población civil vulnerable para que el		

	<p>humanidad por la CPI, esto nos lleva al pensamiento que el Perú no cuenta con un correcto Sistema de Incorporación de Derecho Internacional, que permita una debida tipificación de normas internacionales, para una correcta aplicación del “<i>ius puniendi</i>” del</p>				hecho sea calificado como un delito de lesa humanidad		Regulación como tipo penal común
					Determinar en qué consiste el elemento del conocimiento por parte del autor que el acto realizado es producto de un mando político para que el hecho sea calificado como un delito de lesa humanidad		

	Estado ante la lucha contra la impunidad de los delitos sexuales en el contexto de lesa humanidad.			Determinar que es la violación sexual	Delito Contra la Humanidad	<p>Características de los delitos Contra la Humanidad</p> <p>Regulación de la violación sexual en el contexto de delito contra la humanidad</p>
--	--	--	--	---------------------------------------	----------------------------	---

				<p>Determinar si el artículo 7 del Estatuto de Roma es aplicable para determinar que la violación sexual cumpliendo con los elementos de un delito de lesa humanidad puede calificar como delito contra la humanidad dentro del CP</p>		
--	--	--	--	--	--	--

				<p>Determinar si el Acuerdo Plenario 9 – 2009 es aplicable en cuanto reconoce que los tratados internacionales no tienen un carácter autoaplicativo</p>		
				<p>Determinar que la emisión de la sentencia en el caso N° 10.970 hecha por la CIDH demuestra que se puede categorizar a la violación sexual como delito de lesa humanidad</p>		

				Determinar que los casos de Manta y vilca corresponden categorizar a la violación sexual como delito de lesa humanidad a efectos de la gravedad de los hechos suscitados		
--	--	--	--	--	--	--

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Corte Penal Internacional
Título:	Estatuto de Roma
Tipo de documento:	Tratado Internacional
Fecha de publicación:	17 de Julio de 1998
Datos/Fuentes:	https://www.un.org/spanish/law/icc/statute/spanish/rome_statute(s).pdf
Objetivo:	Sancionar delitos Internacionales (Lesas humanidad – Guerra – Genocidio)
Resumen:	<p>Establece una serie de delitos considerados por la autoridad internacional como graves contando cada uno de ellos con hechos diferentes, sin embargo, revisten con las mismas características, estas son: primero, que el acto se cometa como parte de un ataque generalizado o sistemático; segundo, que este ataque se dé en contra de una población civil desprotegida y tercero, que se tenga conocimiento de dicho ataque, cabe agregar a ello, que estos actos no se deben realizar de manera aislada.</p>
Citas relevantes	<p>Artículo 7: El cual menciona un listado de 11 delitos que revisten de rango internacional otorgándoles la denominación de lesa humanidad, a su vez, presentan las características de este tipo de delitos para su positivización en las normativas partes del Estatuto.</p>

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Jaris Mujica
Título:	Violaciones sexuales en Perú
Tipo de documento:	Informe jurídico
Fecha de publicación:	Noviembre del 2011
Datos/Fuentes:	https://www.researchgate.net/profile/Jaris-Mujica/publication/281407869_Violaciones_sexuales_en_el_Peru_2000-2009_Un_informe_sobre_el_estado_de_la_situacion/links/55e5bc5208aec74dbe74c809/Violaciones-sexuales-en-el-Peru-2000-2009-Un-informe-sobre-el-estado-de-la-situacion.pdf
Objetivo:	Informe de la situación fáctica y jurídica de las investigaciones sobre violación sexual en Perú
Resumen:	Mujica expresa que la violación sexual deriva de la violencia sexual, entendiéndose esta como todo acto contrario a la libertad e integridad de la persona utilizando mecanismos como: la insinuación, acercamientos, provocaciones, entre otros, con el fin de tener un contacto sexual con esta.
Citas relevantes	Mujica expresa que la violación sexual deriva de la violencia sexual, entendiéndose esta como todo acto contrario a la libertad e integridad de la persona utilizando mecanismos como: la insinuación, acercamientos, provocaciones, entre otros, con el fin de tener un contacto sexual con la víctima (p. 17).

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Ríos Jerónimo y Brocate Roberto
Título:	Violencia sexual como crimen de lesa humanidad: los casos de Guatemala y Perú
Tipo de documento:	Artículo de revista
Fecha de publicación:	05 de Setiembre del 2017
Datos/Fuentes:	https://www.corteidh.or.cr/tablas/r37874.pdf
Objetivo:	Analizar la relación de dos precedentes simultáneos considerando a la violación sexual como delito de lesa humanidad
Resumen:	El autor identifica una similitud tras el análisis de dos acontecimientos suscitados en Malta y Vilca y Sepur Zarco producto de conflictos armados, asimismo, explica el proceso de sanción que se llevó a cabo en contra de los autores y la forma de aplicación del tipo penal ante un crimen internacional, y concluye que por primera vez existe una sentencia firme respecto a los casos de violencia sexual.
Citas relevantes	Brocate y Ríos encuentran relación entre el caso Sepur Zarco y los casos Manta y Vilca, ya que en ambas se suscitaron actos de violencia sexual en el contexto de lesa humanidad con la diferencia que en Perú estos actos aún no se sancionan (p. 96).

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Corte Suprema de Justicia de la República
Título:	Acuerdo Plenario N° 9 - 2009
Tipo de documento:	Acuerdo Plenario
Fecha de publicación:	13 de noviembre de 2009
Datos/Fuentes:	http://spij.minjus.gob.pe/Graficos/Jurisp/2010/Enero/08/AP-9-2009-CJ-116.pdf
Objetivo:	Precisar la conceptualización del delito de desaparición forzada en el contexto de lesa humanidad
Resumen:	Si bien es cierto, el acuerdo busca dar mayor alcance al delito de desaparición forzada, sin embargo, dentro del desarrollo de la discusión se estableció que los Tratados Internacionales no tienen un carácter autoaplicativo.
Citas relevantes	Página 3 del Acuerdo Plenario, en donde se expresa que corresponde a la autoridad nacional el incorporar los delitos de carácter internacional a la normativa nacional por estos no tener un carácter autoaplicativo.

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Bravo Prieto Cristina María
Título:	La violencia sexual en el conflicto armado interno peruano (1980 – 2000)
Tipo de documento:	Investigación Jurídica
Fecha de publicación:	Marzo del 2019
Datos/Fuentes:	https://repositorio.comillas.edu/xmlui/bitstream/handle/11531/28858/TFG%20-%20Bravo%20Prieto,%20Cristina%20MarAa.pdf?sequence=1
Objetivo:	Determinar el impacto que causa la impunidad de delitos sexuales en el contexto de Lesa humanidad
Resumen:	La autora busca examinar la impunidad con la que se trató a los delitos de lesa humanidad de naturaleza sexual, ya que la considera como obstáculo para lograr la reconciliación social que busca la CVR, generando una desigualdad en el tratamiento de la judicialización de los crímenes perpetrados durante el conflicto armado interno.
Citas relevantes	Bravo expresa que la impunidad es un obstáculo para lograr la reconciliación social que busca la CVR, generando una desigualdad en el tratamiento de la judicialización de los crímenes perpetrados durante el conflicto armado interno (p. 41).

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Comisión Interamericana de Derechos Humanos
Título:	Caso 10.970
Tipo de documento:	Jurisprudencia – Sentencia penal
Fecha de publicación:	1 de marzo de 1996
Datos/Fuentes:	http://hrlibrary.umn.edu/cases/1996/Speru5-96.htm
Objetivo:	Sancionar delitos de violación sexual y tortura en el contexto de lesa humanidad
Resumen:	Soldados del ejército peruano en el año 1989 perpetraron en la morada de Raquel Martin de Mejía y su esposo, siendo ella violada reiteradas veces y su esposo asesinado, esto a razón, de ser confundidos con terroristas.
Citas relevantes	Dentro del acápite de Cuestiones planteadas se determinó que Raquel Mejía fue violada vulnerando su derecho a la libertad sexual, provocándole daños irreversibles, además estos actos se dieron como parte de un ataque por tanto corresponden ser declarados como de lesa humanidad, sin embargo, la controversia fue si la violación sexual pudo ser considerada como lesa humanidad.

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Corporación Sisma Mujer
Título:	Crímenes de lesa humanidad, violencia sexual y justicia de género en Colombia
Tipo de documento:	Investigación jurídica
Fecha de publicación:	Abril del 2011
Datos/Fuentes:	https://repositorio.unal.edu.co/bitstream/handle/unal/54002/crimenesdelesahumanidad.pdf?sequence=1&isAllowed=y
Objetivo:	Identificar Crímenes de lesa humanidad en casos extranjeros para utilizarlos como precedentes jurídicos ante una legislación colombiana vulnerable.
Resumen:	El autor explica la inclusión a la legislación colombiana de los delitos internacionales (lesa humanidad), y como a través del Estatuto de Roma Colombia ha ido avanzando con sentencias relacionadas a estos delitos, además indica el grado de participación y los desafíos para abordar con estos delitos por parte del estado colombiano.
Citas relevantes	La Corporación Sisma Mujer desarrolla cada uno de los elementos contextuales de los delitos de lesa humanidad mostrando su disconformidad con los procesos judiciales abiertos por violencia sexual, al no ser sancionados debidamente.

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Poder Ejecutivo
Título:	Decreto Legislativo N° 635
Tipo de documento:	Ley
Fecha de publicación:	8 de abril de 1991
Datos/Fuentes:	https://lpderecho.pe/codigo-penal-peruano-actualizado/
Objetivo:	La prevención de delitos y faltas como medio protector de la persona humana y de la sociedad.
Resumen:	Contiene disposiciones vinculadas a la actuación típica, antijurídica y culpable de las personas, a su vez regula el actuar de los entes judiciales y de los profesionales del derecho.
Citas relevantes	Artículo 319; en este espacio normativo el Legislador regula los delitos contra la humanidad, acápite generado a raíz del Estatuto de Roma, siendo positivizados los siguientes: genocidio, tortura, desaparición forzada, manipulación genética y discriminación, sin embargo, es evidente la ausencia de un determinado número de delitos de lesa humanidad, incluyendo la violación sexual.

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Jenny Velapatiño
Título:	Mujer Soldado
Tipo de documento:	Documental
Fecha de publicación:	2020
Datos/Fuentes:	https://www.bbc.com/mundo/noticias-56328103
Objetivo:	Dar a conocer los maltratos por los que pasaron las mujeres peruanas en Manta en la época del conflicto armado
Resumen:	El documental consiste en la declaración de Magda Surichaqui la cual narra claramente los abusos sexuales a los que era sometida día a día dentro de las bases de Malta.
Citas relevantes	La CVR tras reunir las declaraciones de las víctimas se pudo obtener una defensa general, sin embargo, para la autoridad judicial en cuanto al reconocimiento del tipo penal basta más que una. Asimismo, la falta de identificación de militares fue un vía crucis al tener que acudir al Registro Civil para su identificación ya que en la base eran conocidos por sus seudónimos.

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Tribunal Constitucional
Título:	Resolución N° 2488-2002-PHC-Piura
Tipo de documento:	Sentencia
Fecha de publicación:	2002
Datos/Fuentes:	https://tc.gob.pe/jurisprudencia/2004/02488-2002-HC.html
Objetivo:	Se buscó sancionar a Genaro Villegas Namuche por el delito de desaparición forzada
Resumen:	Se resuelve iniciar investigación en contra de Genaro Villegas Namuche a fin de eliminar que los actos cometidos queden impunes.
Citas relevantes	La presente sentencia en su fundamento 7 expresa que en base al derecho a la verdad toda vulneración al derecho internacional por la magnitud de los hechos es imprescriptibles.

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Vivanco Arias Kerly Paulette
Título:	Los delitos de lesa humanidad frente a las decisiones de la corte iberoamericana de derechos humanos
Tipo de documento:	Investigación jurídica
Fecha de publicación:	2017
Datos/Fuentes:	http://repositorio.utmachala.edu.ec/bitstream/48000/10491/1/VIVANCO%20ARIAS%20KERLY%20PAULETTE.pdf
Objetivo:	Informar sobre la actual situación por la que pasa Ecuador conforme a los delitos internacionales
Resumen:	Los delitos internacionales han tenido un gran avance en cuanto a la comisión de actos en Ecuador, Además se concluyó que los delitos de lesa humanidad por su propia singularidad son graves y de tratamiento delicado.
Citas relevantes	Corresponde al Estado ejercer las medidas necesarias para garantizar la protección de derechos de las personas bajo su jurisdicción, asimismo, se establecen límites al poder estatal al no poder exceder o sobrepasar los límites puestos por los derechos humanos (p.19).

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Congreso de la Republica
Título:	“Ley que modifica diversos artículos del código penal e incorpora el título XIV-A, referido a los delitos contra la humanidad”
Tipo de documento:	Ley N° 26926
Fecha de publicación:	19 de febrero de 1998
Datos/Fuentes:	https://docs.peru.justia.com/federales/leyes/26926-feb-19-1998.pdf
Objetivo:	Incluir en la normativa nacional delitos de carácter internacional
Resumen:	<p>Inclusión de los siguientes delitos:</p> <ul style="list-style-type: none"> . Genocidio . Desaparición Forzada . Tortura
Citas relevantes	<p>Paralelamente a la ratificación del E.R, nuestro país por medio de la Ley N° 26926 en el año 1998, introduce a la legislación penal los delitos contra la humanidad, abarcando a la fecha solo 5 de los 11 delitos contemplados en el artículo 7 del E.R, estos son: el genocidio, la desaparición forzada, la tortura y la discriminación.</p>

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Organización no Gubernamental de justicia de Colombia
Título:	Violación sexual como crimen de lesa humanidad
Tipo de documento:	Animus Curiae
Fecha de publicación:	2008
Datos/Fuentes:	https://repositorio.unal.edu.co/bitstream/handle/unal/57133/violacionsexualcomocrimendelesahumanidad.pdf?sequence=1&isAllowed=y
Objetivo:	Romper el silencio de la impunidad referente a los delitos sexuales
Resumen:	El amicus plantea 3 argumentos respecto al objetivo planteado el primero corresponde al Estado peruano el cuál debe acelerar los procesos seguidos en contra de militares que se aprovecharon sexualmente de mujeres desprotegidas en conflicto armado, segundo es que nuestro país esta en la obligación de investigar dichos actos y sancionarlos y por último establecer una alternativa subsidiaria de tipificación que esté acorde al derecho internacional.
Citas relevantes	Declaración de “LA” de acuerdo a su declaración ella salió en busca de su hermana quién fue llevada por miembros de Sendero Luminoso, en su recorrido llego a una base militar preguntando por su hermana, a lo que, los integrantes del ejército peruano le mostraron miembros decapitados de senderistas y posteriormente la desvistieron y violaron, amenazándola con quitarle la vida si volvía (p. 26).

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Instituto de democracia y derechos humanos
Título:	Informe en derecho sobre el caso de violación sexual de mujeres del distrito de manta por parte de miembros del ejército peruano durante los años 1984 y 1994.
Tipo de documento:	Informe
Fecha de publicación:	2015
Datos/Fuentes:	file:///D:/METODOLOGIA/TESIS/PDF%20INFORMACI%C3%93N/PUNTO%20-%20.pdf
Objetivo:	Evaluar la responsabilidad penal de los militares involucrados en los casos Malta y Vilca.
Resumen:	El informe esta sustentado en la dogmática penal y jurisprudencia del derecho contemporáneo siendo de interés público el dar una respuesta jurídica respecto a los casos citados.
Citas relevantes	Reconoce que los hechos descritos por las víctimas ingresan en la calificación de crímenes de lesa humanidad, a razón de las circunstancias y como se produjeron los hechos cumplen las características de un ataque contextualizado como de lesa humanidad.

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Se registrará el nombre completo del autor (es) de la fuente de información.
Título:	Se registrará el título de la fuente de información.
Tipo de documento:	Se registrará qué tipo de documento es la fuente de información.
Fecha de publicación:	Se registrará la fecha de publicación del documento consultado.
Datos/Fuentes:	Se registrará la URL para documentos encontrados en la web, o datos correspondientes de documentos consultados en físico según las normas APA.
Objetivo:	Se registrará el fin de la fuente de información.
Resumen:	Se registrará un breve resumen de la fuente de información.
Citas Relevantes:	Se registrará citas relevantes que coadyuvarán a la defensa de la hipótesis.

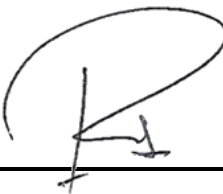
MATRIZ DE VALIDACIÓN DE FICHA DE REGISTRO DE DATOS

TÍTULO: “El delito de violación sexual como delito contra la humanidad”

NOMBRE DEL INSTRUMENTO: Ficha de registro de datos. **GRADO**

ACADÉMICO DEL EVALUADOR: Doctor en Educación. **VALORACIÓN:**

ALTO	MEDIO	BAJO
X		



CALLACNA

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Se registrará el nombre completo del autor (es) de la fuente de información.
Título:	Se registrará el título de la fuente de información.
Tipo de documento:	Se registrará qué tipo de documento es la fuente de información.
Fecha de publicación:	Se registrará la fecha de publicación del documento consultado.
Datos/Fuentes:	Se registrará la URL para documentos encontrados en la web, o datos correspondientes de documentos consultados en físico según las normas APA.
Objetivo:	Se registrará el fin de la fuente de información.
Resumen:	Se registrará un breve resumen de la fuente de información.
Citas Relevantes:	Se registrará citas relevantes que coadyuvarán a la defensa de la hipótesis.


MATRIZ DE VALIDACIÓN DE FICHA DE REGISTRO DE DATOS

TÍTULO: “El delito de violación sexual como delito contra la humanidad”

NOMBRE DEL INSTRUMENTO: Ficha de registro de datos. **GRADO**

ACADÉMICO DEL EVALUADOR: Doctor en Educación. **VALORACIÓN:**

ALTO	MEDIO	BAJO
X		



Abg. Marcos Erasmo Vásquez Alameda
REG. C.A.S. 2569
DEFENSOR PÚBLICO
Dirección General de Defensa Pública y Acceso a la Justicia
Ministerio de Justicia y Derechos humanos

DR. MARCOS ERAS ALAMEDA

FICHA DE REGISTRO DE DATOS	
Autor/es:	Se registrará el nombre completo del autor (es) de la fuente de información.
Título:	Se registrará el título de la fuente de información.
Tipo de documento:	Se registrará qué tipo de documento es la fuente de información.
Fecha de publicación:	Se registrará la fecha de publicación del documento consultado.
Datos/Fuentes:	Se registrará la URL para documentos encontrados en la web, o datos correspondientes de documentos consultados en físico según las normas APA.
Objetivo:	Se registrará el fin de la fuente de información.
Resumen:	Se registrará un breve resumen de la fuente de información.
Citas Relevantes:	Se registrará citas relevantes que coadyuvarán a la defensa de la hipótesis.

MATRIZ DE VALIDACIÓN DE FICHA DE REGISTRO DE DATOS


TÍTULO: “El delito de violación sexual como delito contra la humanidad”

NOMBRE DEL INSTRUMENTO: Ficha de registro de datos.

GRADO ACADÉMICO DEL EVALUADOR:

VALORACIÓN:

ALTO	MEDIO	BAJO
------	-------	------


Marco Antonio Cabrera Cabanillas
FISCAL ADJUNTO PROVINCIAL (T)
PRIMERA FISCALIA PROVINCIAL PENAL
CORPORATIVA DE NUEVO CHIMBOTE
DISTRITO FISCAL DEL SANTA

FIRMA DEL EVALUADOR

POSFIRMA



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

**FACULTAD DE DERECHO Y HUMANIDADES
ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO**

Declaratoria de Autenticidad del Asesor

Yo, MURILLO CHAVEZ JAVIER ANDRE, docente de la FACULTAD DE DERECHO Y HUMANIDADES de la escuela profesional de DERECHO de la UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO SAC - CHIMBOTE, asesor de Tesis titulada: "EL DELITO DE VIOLACIÓN SEXUAL COMO DELITO CONTRA LA HUMANIDAD.", cuyo autor es CHUMAN DIAZ CARLOS EDUARDO, constato que la investigación cumple con el índice de similitud establecido, y verificable en el reporte de originalidad del programa Turnitin, el cual ha sido realizado sin filtros, ni exclusiones.

He revisado dicho reporte y concluyo que cada una de las coincidencias detectadas no constituyen plagio. A mi leal saber y entender la Tesis cumple con todas las normas para el uso de citas y referencias establecidas por la Universidad César Vallejo.

En tal sentido, asumo la responsabilidad que corresponda ante cualquier falsedad, ocultamiento u omisión tanto de los documentos como de información aportada, por lo cual me someto a lo dispuesto en las normas académicas vigentes de la Universidad César Vallejo.

CHIMBOTE, 19 de Julio del 2021

Apellidos y Nombres del Asesor:	Firma
MURILLO CHAVEZ JAVIER ANDRE DNI: 70008608 ORCID 0000-0002-6062-6297	Firmado digitalmente por: JAVMURILLOCH el 19- 07-2021 10:52:54

Código documento Trilce: TRI - 0137251